

Reg. Lic. 23 N. 178. Morcayo.
JESVS, & MARIA, IOSEPH.

DECLAMACION

PUBLICA, JURIDICA, Y FORAL,
EN DEFENSA DEL PRIVILEGIO DE LA
MANIFESTACION DE PERSONAS.

EN LA DENUNCIACION, PROVESTA POR EL
Nobilissimo, y muy leal Consistorio de los Ilustrissimos
Señores Diputados del Reyno de Aragon.

CONTRA EL ILVSTRE SEÑOR D. JOSEPH
*Rodrigo y Villalpando, Lugarteniente de la Corte
del Ilustrissimo Señor Justicia Mayor de
dicho Reyno.*

ANTE EL GRANDE, Y SUPREMO TRIBUNAL
DE LOS ILVSTRISIMOS SEÑORES JUDICANTES,
LOS SEÑORES DON FRAY IÑIGO GOMEZ DE LIRIA, ABAD
DEL REAL MONASTERIO DE NUESTRA SEÑORA DE PIEDRA,
DEL ORDEN DE CISTER.

D.D. DIEGO JOSEPH DORMER, ARCEDIANO MAYOR DEL
SALVADOR, EN LA SANTA IGLESIA METROPOLITANA DE ZARAGOÇA.
(Por el Estado Ecclesiastico.)

DON MATIAS MARIN DE RESENDE Y FRANCIA, CONDE,
Y SEÑOR DE BURETA.

DON JORGE FERNANDEZ DE IXAR, FERNANDEZ DE HEREDIA.

DON BARTOLOME CAVERO Y CAVERO.

(Por el Estado de Nobles.)

DON ALBERTO DE EXEA, CAVALLERO DEL ORDEN DE
SAN-TIAGO, SECRETARIO DE SV Magestad, y de sv Consejo.

DON JUAN FRANCISCO ESCARATE Y RAMIREZ.
(Por el Estado de Cavalleros, è Hijosdalgo.)

DON JOSEPH ANTONIO ONDEANO, HIJODALGO,
Y CIUDADANO DE ZARAGOÇA.

Y DON ANTONIO PEREZ LOPEZ, DE LA COMUNIDAD DE CALATAYUD.

(Por el Estado de las Vniversidades.)

SIENDO ASSESSORES LOS SEÑORES DOCTORES D. ANTONIO
Valenzuela, Latre de Latràs, y D. Francisco Cabrera y Avenia.

Doctor Maximus Div. Hieronym. in quad. Epistol.
*Sapiens, ut loquatur multa, prius considerat quid,
aut cui, quo loco, vel tempore dicat.*



Ilustrísimo Señor,

Huius autem Orationis difficilius est exitum, quam principium invenire. Ideoque mihi, non tam copia verborum, quam modus in dicendo querendus est. Marc. Tul. Cicer. in Orat. 13. ad Popul. pro lege Manilia.

INITIVM A DOMINO.



L acafo de vna desgraciada suerte, me trae tan involuntario, como intempestivo, à las Aras de este Sagrado Templo, que erigió la misteriosa discrecion Aragonesa al Simulacro de la Justicia, que es el tanto monta de este nunca bastantemente celebrado Tribunal. (1)

2 He dicho, que me trae vna desgraciada suerte, que lo fue no menos para el Nobilísimo Reyno, en la q̄ me cupo de vno de sus Abogados, à costa del conocimiento de mis cortas prendas para tan alto empleo; y por mi genial propension, agena de toda criminalidad, he dicho involuntario: pues para entrar en el empeño, aun no bastava el Sacramental, que contrahe en la aceptacion del Oficio, si no mediara la precisitud inviolable de vn precepto. (2)

3 Y he dicho tambien, que vno, y otro me traen intempestivo, à declamar los cargos de vna Acusacion à Proceso hecho, y fulminado, sin aver concurrido à ninguna de las circunstancias de su cargo: y esto con la limitacion de tiempo, que ninguno ignora; quando la funcion, en presencia de V. S. I. infunde en mi justa atencion vn reverente temor, aviendo de conformar mi Declamacion con lo que dixo al Senado Romano el Principe de la eloquencia latina: (3) *Nihil hac, nisi perfectum ingenio, elaboratum industria afferre oportere.*

4 A dos fines, Señor Ilustrísimo, se dirige esta notoria Prefacion: el vno à disculpar con ella los yerros, que cometiére en este Sacrificio de mi voluntad: *Nam quotiens liber quispiam scribi citato iubetur, non tantum honorem spectat Auctor à merito, quantum ab obsequio.* (4)

5 El otro es la explicacion de mi animo al Ilustre Señor Don Joseph Rodrigo y Villalpando, Lugarteniente de la Corte de el Ilustrísimo Señor Justicia de Aragon; q̄ en la expressión de cargos de esta Denunciacion, en que he de fundar lo legitimo de ella, son todos de el entendimiento, sin transcendencia alguna à la voluntad, cumpliendo con la advertencia de Quinti-

A

tilia.

(1)

De cuius excellētia, auctoritate, & laudibus plura pulchrè Blancas in cōment. rer. Aragonen. sub tit. de Inquisitorib. Instituta Aragon. Bargas de Syndicat. tom. 1. part. 5. Introducť. per tot. signanter num. 15. lit. Z. & A. vidend. For. E. porque II. tit. Forus Inquisitionis.

(2)

Eruditè Caramuel in suo illo Dystic. Urget praeceptum, nobis instantia multum offert, nec pulchrum, nec breve quod breviter.

(3)

In Orat. pro lege Manil. in princ.

(4)

Vt dixit Sydon. Apolin. lib. 9. Epist. 16.

(5)
In Dialog. de Orator. cap. 50.
in fine. Plin. lib. 3. Epist. 4. In
summa computabam, si ma-
nere hoc fungerer, facilio-
rem mihi excusationem fo-
re, si quis incidisset QVEM
NON DEBEREM ACCUSA-
RE, nam cum est omnium Of-
ficiorum finis aliquis, tum
optimè libertati venia obse-
quio præparatur.

(6)
In Orat. 4. in Verrem: Cui
iungenda lectura D. Fran-
cis. de Amaya in Apolog.
pro Colleg. Conchen. quæ qui-
dem habetur in comment.
ad lib. 10. Cod. in fin.

(7)
In sua Oratione 4.

(8)
Vt statuit For. 1. De Accu-
sat. cont. Offic. & For. 6. De
firm. iur. Molin. verb. Liber-
tates, verb. Deputati, verb.
Fractor libertatum, verb.
Procurator Regni, & passim
Practici Bardaxi de Offic.
Diput. num. 5. Dom. Reg.
Sesse decis. 436. For. Que-
riendo de Offic. Diputat. Reg-
ni, allí: Y queremos que los
ditos Diputados, antes que
puedan vsar de sus Oficios,
sean tenidos jurar, que se
avrán bien, y lealmente en
lo sobredicho Act. Cur. tit. De
el juramento de los Diputa-
dos, fol. 69. col. 1. & Act.
Cur. tit. Sentencia de Des-
comunión.

tiliano: (5) *Nec excusatur offensa, necessitudine Officij, aut fide Ad-
vocationis.*

6 Bien que, considerada la causa de esta publica querella,
mas tiene de Defensa, que de Acusacion, quanto vâ de el benefi-
cio comun de los Regnicolas, en la conservacion de sus privile-
giadas libertades, al daño particular, que por el quebranto de
ellas, puede seguirse al Señor Lugarteniente, deviendo exclam-
mar con Ciceron: (6) *Quo in negotio, tamen illa res, Iudices, conso-
latur; quod hæc, quæ videtur esse Accusatio mea, non potiùs Accusatio,
quàm Defensio, est existimanda. Defendo enim multos Mortales, mul-
tas Civitates, Provinciam totam defendo. Quamobrem, si mihi vnus
est accusandus, propè modum manere in instituto meo videor, & non om-
nino à defendendis hominibus, sublevandisque discedere.*

7 Y aunque la gravedad del asunto, y las relevantes pren-
das, que asisten al Señor Lugarteniente, pudieran acobardarme
al conflicto de esta forense palestra; influye nuevo espíritu à mi
desaliento San Gregorio Nazianzeno, (7) diziendo: *Ettenim
in his rebus, quas audacter aggredi convenit, magnum, ac præfidentem
animum gerere magnitudinis est: Quæmadmodum contrà, languere, ac
periculum detrectare, timiditatis, & ignavia.*

8 Hallandose los Ilustrísimos Señores Diputados de este
Reyno, precisados de la estrecha obligacion de sus Oficios, y de
el religioso vinculo de el juramento, à defender, y mantener
con leal constancia, y firmeza la conservacion integra de sus Le-
yes municipales, (8) que fiò à su vigilante zelo la Sacra, Catoli-
ca, y Real Magestad de el Rey nuestro Señor, (que Dios guarde)
y la Corte General. Y deseando satisfacer las altas obligaciones
de tan soberana confianza, dieron vna Proposicion de Firma el
año pasado de 1698. en la Corte del Ilustrísimo Señor Justicia de
Aragõ, cuyas sustaciales Posiciones se reducè à alegar en el Art. 3.

9 Que la Manifestacion de personas es vno de los mayores,
y mas principales privilegios, y libertades, concedidas à los Mo-
radores de este Reyno; y como tal, se halla recomendada por
nuestros Fueros, ordenando: que directa, ni indirectamente se em-
barace, empache, ni dilate: disponiendo medios los mas pro-
porcionados, y convenientes à su mas pronta, y puntual execu-
cion.

10 En el quarto: que en consideracion de esto, en el Fuero 1.
baxo el tit. *De Manifestationibus Personarum*, establecido en las
Cortes, que se celebraron en la Ciudad de Teruel, el año de
1428. se dispuso: *Que los Oficiales, è otros qualesquiere, que el preso,
ò presos tenràn, ò preso avràn, ò avràn mandado prender, no puedan
aquellos apartar, por manera, que la Manifestacion, se empache, ò dilate.*

11 En el quinto: que en todos los Fueros posteriores al refe-
rido, se halla dispuesto, que no se empache, impida, ni dilate en
manera alguna la execucion de este recurso.

12 En el sexto: q̃ à este intento, y para q̃ se supiera en donde pa-
ravan, y estava los presos, se estableció en las Cortes de la Ciudad
de

de Alcañiz, el año de 1436. en el Fuero *Muy convenient*, 4. tit. De *Iudicijs*: Que las sentencias Criminales se executen publicament, è no secreta, è escondida, è en lugares publicos, è de dia, è no de noche: por tal, que las partes puedan aver Abogados, Procuradores, è todas defensiones legitimas, è à ellos pertenescientes, è de aquellas usar, segun visto les serà. Y que para mayor expressiõ de lo que su Magestad, y la Corte General entendieron estatuir en este Fuero, se ordenò en las Cortes, celebradas en la Ciudad de Calatayud el año de 1461. en el Fuero *Querientes* 4. tit. De *Offic. Cancel. & Vicecancel. Domini Regis*: Que las sentencias Criminales no se executen à otra hora, ò en otro lugar, sino en el Mercado, ò Plaza mas publica de la Ciudad, Villa, ò Lugar, do la dita sentenciã se darà, ò en otro Lugar Publico, acostũbrado, en semblantes aẽtos, y publicament; sino de Sol à Sol. Cuya disposiciõ foral, se confirmò despues en las Cortes, q se celebrarõ en Zaragoza, el año 1528. en el Fuero vnic. tit. De la prohibiciõ de Carceles, en aquellas palabras: *T que la tal sentẽcia no pueda ser executada, sino en los tiẽpos, forma, y manera, y à por Fuero estatuida.*

13 En el septimo: que de lo dispuesto en los Fueros, y Observancias de este Reyno, y especialmente de los citados en los articulos antecedentes, resulta claramente, que los Presos se deven llevar, y conducir à la Ciudad, Villa, ò Lugar, en donde se huviere actitado el Proceso, y dado la sentenciã, por los caminos Publicos, y Reales de dichas Ciudades, Villas, y Lugares de el presente Reyno; porque desviandolos de los caminos Publicos, y Reales se empacharia, embaraçaria, y dilataria el recurso foral de la Manifestaciõ.

14 En el octavo; que de los Fueros referidos se infiere, que la execuciõ de las sentencias Criminales, se deve hazer publicamente, de Sol à Sol, en las Plazas, y lugares mas Publicos de las Ciudades, Villas, y Lugares de el presente Reyno, en donde dichas sentencias se huvieren dado, à fin de que los Reos puedan tener Abogados, que los defiendan, y valerse de los recursos forales, que les pareciere ser mas convenientes.

15 Suplicando se inhiba al Excelentissimo Señor Lugarteniente, y Capitan General, por su Magestad, en este Reyno; al Ilustre Señor Regente la Real Cancelleria; al Ilustrissimo Señor Regente la General Governaciõ, y al Ilustre Señor su Ordinario Assessor, al Ilustrissimo Señor Justicia de Aragon, y à sus Ilustres Señores Lugartenientes, y à qualesquiere Juezes, y Oficiales Reales; que de sus meros Oficios, ni à instancia de persona, ò personas algunas, Cuerpos, y Vniversidades, de qualquiere estado, y condiciõ sean: *No lleven, ni manden llevar persona, ò personas algunas, para executar en ellas qualesquiere sentencias criminales, fuera de los caminos Publicos, y Reales de las Ciudades, Villas, y Lugares de el presente Reyno respectivamente.* Y assi mismo inhiba à dicho Ilustrissimo Señor Regente la General Governaciõ de el presente Reyno, y al Ilustre Señor su Ordinario Assessor (no presidiendo en la Real Audiencia de este Reyno dicho Ilustrissimo

simo Señor Regente el Oficio la General Governacion) y à qualesquiera otros Juezes, y Oficiales Reales: Que de sus meros Oficios, ni à instancia de persona, ò personas algunas, Cuerpos, Capítulos, y Vniversidades, de qualquiera estado, ò condicion sean; no executen, ni manden executar sentencias algunas criminales, dadas, ò que se dieren contra qualesquiera persona, ò personas: Sino es publicamente, ò en plaza publica, ò en otro lugar publico acostumbrado, para semejantes actos, en qualesquiera Ciudades, Villas, y Lugares de el presente Reyno, donde dichas sentencias se dieren, ò buvieren dado respectivamente: Executando dichas sentencias, segun dichos Fueros. Y contra tenor de lo sobredicho no hagan, &c. como resulta de dicha Firma, y de su Inhibicion, que es del tenor siguiente:

INHIBICION.

16 Inhibe à dichos Señores Iuezes, y demás arriba nombrados, y al otro, y qualquiera de aquellos, y à quien las letras de la presente firma seràn presentadas: que de sus meros oficios, ni à instancia de Persona, ò Personas algunas, Cuerpos, y Vniversidades de qualquier estado, y condicion sean; no lleven, ni manden llevar Persona, ni Personas algunas, para executar en ellas qualesquiera sentencias criminales, fuera de los Caminos Publicos, y Reales, de las Ciudades, Villas, y Lugares de el presente Reyno respectivamente. Y assi mismo inhiba à dicho Ilustrissimo Señor Regente el Oficio la general Governacion de el presente Reyno, y al Ilustre Señor su Ordinario Assessor (no presidiendo en la Real Audiencia de el presente Reyno dicho Ilustrissimo Señor Regente el Oficio la general Governacion de este Reyno) y à qualesquiera otros Iuezes, y Oficiales Reales, y Seculares, Real, y Secular Jurisdiccion exercientes dentro de el presente Reyno: que de sus meros Oficios, ni à instancia de Persona, ò Personas algunas, Cuerpos, Capítulos, y Vniversidades de qualquier estado, ò condicion sean, no passen, ni manden passar à mandar executar sentencias algunas criminales, dadas, ò que se dieren, contra qualesquiera Persona, ò Personas sino es publicamente, y en Plaza publica, ò en otro Lugar publico, acostumbrado para semejantes actos, en qualesquiera Ciudades, Villas, y Lugares de el presente Reyno, donde dichas sentencias se dieren, ò buvieren dado respectivamente: executando dichas sentencias, segun dichos Fueros. Y contra tenor de lo sobredicho, no hagan, ni hazer hagan, ni manden procedimientos, ni diligencias algunas desaforadas, ni perjudiciales, contra dichos firmantes, ni sus bienes. Y si algo, &c.

17 Y aviendose considerado con toda reflexion, y maduro examen los meritos de esta Firma, la concedieron Quatro Señores Lugartenientes, el dia primero de Setiembre de dicho año 1698. y la negò tres vezes el Señor Lugarteniente D. Joseph Rodrigo; y aviendose pedido despues revocar à instancia del Regio Fisco, y del Señor Governador, concediò la revocacion, faltando gravemente à la obligacion de su Oficio, y contraviniendo à tantos Fueros, en que se funda este Decreto de Firma, como se procurará manifestar en los discursos siguientes.

18 Para cuyo convencimiento se ha de tener presente, que la

5
la Inhibicion de esta firma, tiene dos partes. La primera respeta à la conduccion de los Presos, quando se llevan à la Carcel, y se transfieren de vn lugar à otro. Y la segunda mira al lugar, y tiempo, en que se deven executar las sentencias Criminales: Y ambas se dirigen à facilitar la execucion de el respetable privilegio de la Manifestacion; y à que de ninguna manera se impida, empache, ni dilate: ajustandose en todo à las disposiciones forales de este Reyno, como se fundarà por su orden.

19 En la primera parte se inhibe à los Ministros, y Oficiales Reales, q̃ no lleven, ni manden llevar persona, ò personas algunas, para executar en ellas qualesquiere sentencias criminales, *fuera de los caminos Publicos, y Reales de las Ciudades, Villas, y Lugares de el presente Reyno respectivamente.* Y esto es tan justo, que lo disponen expressemente dos Fueros, à saber es: el Fuero 1. *De manifest. Personar.* (9) que estatuye: *Que los Oficiales, è otros qualesquiere, que el Preso, ò los Presos tenràn, ò preso avràn, ò avràn mandado prender; no puedan aquellos apartar, por manera, que la Manifestacion se empache, ò dilate.*

20 Y el Fuero *Querientes* 4. *Offic. Cancel.* (10) en que aviendo expresseado al principio, por causa prohemial, è impulsiva de su establecimiento, la providencia, que se devia dar, para que se observassen inviolablemente nuestros Fueros, y Libertades, alli: *Querientes devidament probeir, que los Fueros, è Libertades de el dito Regno sean inviolablement observadas:* prosiguiò ordenando: *Que incurran en las penas, en el establecidas, los Oficiales, y Ministros, que, ò tomaràn, ò tomar faràn, ò mandaràn tomar alguno, è dreyta via, ò quasi, à gran perjuicio, vexacion, ò daño de el preso, aquel no levaràn à la Carcel comun.*

21 En estas disposiciones forales se vè claramente el particular cuydado, y la singular providencia, que pusieron nuestros antiguos Legisladores, en quitar todos los embarços al libre vso de la Manifestacion; abriendo camino llano, para que yendo por el los Presos, pudieran encontrar tan deseado socorro; cuya virtud, no es impedir, sino suspender el curso, tal vez precipitado de la Justicia: *Nam Maiores nostri* (como dize el insigne Coronista Geronimo de Blancas) (11) *nullum putarunt, tam expeditum iudicium esse debere, quod id ipsum habere non debeat aliquid iustæ vindicandi moræ, ac tarditatis.* Y que assegurando à los Presos en buena custodia, se examinen sus causas, y no se les haga agravio alguno contra las libertades, que les franquean las Leyes municipales de este Reyno.

B

ius; Manifestationis tollitur interdictum, Regionumque Iudicum retardata illa excitatur potestas, ut nocentium supplicio scelera, & fraudes confringantur. Porque el Privilegio de la Manifestacion, que es el mayor de la Ingenua naturaleza de los Aragoneses, se introduxo: *Ad finem, & effectum, ne aliquis, sine causæ cognitione, aut ex abrupto, & improvisso contra Forum laturus in sua persona, aut occidatur; & ne furor, aut ira Principis, aut alicuius cum aliqua forte sinistra, & falsa informatione, absque causæ cognitione contra aliquem exequatur;* como exorna, y dize Molin. *in repert. verb. Manifestatio, ibi: 1. publicum producere, & videndi, & tangendi hominis, seu alterius rei, quæ exhibetur, facultatem præbere, ita quod manifestare est extra secretum facere, seu habere,* Bardaxi *in commentar. ad tit. de Manifest. Personar. pag. 382. col. 4. à num. 1. Ramirez de leg. Reg. §. 20. num. 19. sub lit. T. Dom. Reg. Sesse in tract. de inhibit. cap. 1. §. 2. num. 4.*

(9)

Establecido por el Señor Rey Don Alonso el I. en las Cortes de Teruel, el año 1428.

(10)

Hecho por el Señor Rey D. Juan el II. en las Cortes de Calatayud, año 1461.

(11)

In commentar. rer. Aragonens pag. 350. & vidend. in pag. 202. in fin. vbi asserit: Qui tametsi innocentissimi, mortis sibi periculum intendi metuentes, ut hanc Regis vim effugere possent, in Aram Magistratus Iustitiæ Aragonum confugerunt, ab eo firmissimum, ac Summum illud, quod vocamus, MANIFESTATIONIS auxilium flagitantes. Atque ut ipsum Manifestationis vocabulum interpretemur, ne à nobis fortasse obscurius dicatur, quam ut quisvis intelligere possit: est apud nos Manifestare, Reum subito sumere, atque, è Regijs manibus extorquere, ne qua ipsi contra ius vis inferatur. Non quod tunc Reus iudicio liberetur; nihilominus enim, ut loquimur, de meritis causæ ad plenum cognoscitur. Sed quod deinceps manifestò teneatur, quasi antea celatus exstitisset: necesseque de inde sit de ipsius culpa non impetu, & cū furore, sed sedatis prorsus animis, ac iuxta constitutas leges indicari, & fol. 351. prope fin. alli: Quod si aliquid contra, ac per leges liceat, factum est; pro irritò habetur, & infecto. Si vera nihil fuit decretum contra

(12)

Ioan. Calvin. in *lexic. iur. verb. Via*, Don Sebastian de Covarrubias en su *Thesoro de la lengua Castellana*, en la palabra *Camino*. Cæpol. in *tract. de servit. rust. cap. 30. num. 16.* Sixtin de *Regalib. lib. 2. cap. 2. num. 12.* Ximenez de Aragues en el *discur. de el Ofic. de Bayle General*, §. 18. num. 6. Ramirez in *tract. de leg. Reg. §. 26. num. 31.*

(13)

Surd. *decis. 42. num. 16. per text. in l. 2. §. Via enim*, ff. *ne quid in loc. Publici.* Gloss. in *l. 1. ff. de eod. tit. l. 2. §. Vicinalis*, vbi Gloss. *verb. Publicas* ff. *eod.*

(14)

L. 2. §. Viarum, ff. *ne quid in loc. Publici.* Surd. *dict. decis. 42. num. 5.* Rosental de *feud. cap. 5. conclus. 20.* Cæpol. *d. cap. 30. 17.* Ramirez *d. §. 26. num. 31. & 32.* consonant *Observ. penult. tit. de leg. Aquil. For. vnic. tit. De Invasorib. viar. public. For. 1. & 2. tit. De confirmat. pacis. Actus Cur. tit. Capitales segun. forma*, fol. 62. col. 1. Bardaxi *ad For. de Comis. itin. fol. 149.* Molin. *verb. Via*, vers. *Per viam* fol. 329. col. 4. & ibi *Port. num. 11. & constat ex Sacra Pagina in cap. 21. Numer. ibi: Via Regia gradiemur*, & in *cap. 2. Dentoron. ibi: Publica gradiemur via*, quos quidem exornat P. Marquez en el *Governador Christiano*, lib. 1. cap. 28. §. 1. D. Thom. de *Regim. Prin. cap. 12. & D. Agustinus ad cap. 20. Numer. optimè Gregor. Lopez in l. 3. tit. 29. part. 3.*

(15) Uvesembach. in *paratil. ad tit. ff. ne quid in loc. Publici. num. 6.* ibi: *Quia vero vias publicas, quas libera Respublica Prætorias, vel Consulares, post eam ab Augustis occupatam, Basilicas, & Regias appellarunt.*

(16) Vt fundat Bartol. in §. *Littorum. instit. de rer. divis. ex l. Via publica*, ff. *de vijs public.* Mathesil. in *singular. 92. incipit nota vnum*, Gabriel Saray in *addit. ad d. singul.* Francis. Marc. *decis. 594. num. 3.* Cavalc. *decis. 3. num. 66. lib. 5. copiosissime noster Ramirez de leg. Reg. §. 26. à nu. 31. cum seqq.*

(17) Regner Sixtin de *Regalib. lib. 2. cap. 2. num. 14.* Cæphal. de *servit. rust. prædior. dict. cap. 30. nu. 13.*

(18) Vt tenet Bartol. in *l. Præsidibus 2. Cod. de curs. public. & angar. nu. 1.* ibi: *Nota ex hac lege, quod semper quis debet se tenere ad viam publicam, & rectam, qua communiter omnes viuntur, adeo, quod si extra eam reperitur, mala suspitio est contra eum.*

22 Y aunque en los Fueros referidos no se hallan designados materialmente los Caminos Publicos, y Reales, que contiene esta primera parte de la Inhibicion. Y la palabra *Via*, de que usò el Fuero *Querientes 4. de Offic. Cancel.* considerada en abstracto, es tan general, que comprehende las vias, ò caminos particulares, vicinales, y privados, que son los que se forman por derecho de servidumbre, para transitar por algunos fundos, (12) y los que destina para su conveniencia el dueño particular de algun predio.

(13) Y assi mismo incluye las Vias Publicas, y Reales, con los nombres de Pretorias, Consulares, Militares, Basilicas, y Reales; (14) cuyas denominaciones provienen de el Señorío, y jurisdiccion de el territorio, en que se hallan; sin que en la razon de publicas constituyan diferencia alguna de caminos; (15) en las quales, para la constitucion de Publicas, y Reales, es necesario, que concurren tres circunstancias; à saber es, que el suelo sea Publico; que se camine por ellas publicamente; y que conduzcan à alguna Ciudad, Villa, ò Lugar; (16) y entre estas, unas son mas publicas, que otras, segun la mayor, ò menor frecuencia, y uso de caminar, y viajar por ellas. (17)

23 Pero se hará demonstracion evidente, que la palabra *Via*, vnida à la diction *dreyta*, que la antepuso nuestro Fuero; yà se conciba en su sentido, y significacion propia, y natural; ò yà se atienda concretada à la sujeta materia, y al fin de la ley, no puede entenderse de los caminos privados, sino de los publicos; y no como quiera de los Publicos, sino de los que fueren mas publicos, y frequentados, que son los Reales. (18)

24 Porque si se consideran las palabras *Dreyta via*, en su sentido natural, quieren dezir, que se lleven los Presos de vna Poblacion à otra, por el camino derecho; y yà se sabe, que el camino derecho es el mas frequentado de los Viandantes; y siendo el mas frequentado, el mas Publico, y Real; se sigue por necessaria consecuencia, que aviendo ordenado nuestro Fuero, que se llevassen los Presos *dreyta via*; esto es, por el camino derecho, quiso, que se condujessen por el camino mas frequentado, que es el Publico, y Real.

25 Y si las palabra *Dreyta via*, se concretan à la sujeta materia, y al fin de la ley; no puede dudarse, que nuestro Fuero habla de los caminos Publicos, y Reales; y que están literal, y foralmente

te expressados en dichas palabras, *dreyta via*: (19) assi porque estas se han de entender de los caminos Publicos, y Reales, por la regla comun, que la denominacion de qualquiere cosa se deve hazer de lo mas digno, y noble; (20) y siendo entre todos los caminos Publicos, los mas nobles, los Publicos, y Reales, por la mayor seguridad, con que conducen à los Caminantes; (21) claramente se colige, que quiso la ley, que por ellos fuesen conducidos, y llevados los Presos.

26 Como porque consistiendo el fin vltimado de la ley, en que no se impida, ni dilate la Manifestacion, como lo expreso el Fuero 1. *De Manifest. Personarum*, en aquellas palabras: *No pueden aquellos apartar, por manera que la Manifestacion se empache, o dilate*: No se podria conseguir este fin, si no es llevando à los Presos por los caminos derechos, que son los Publicos, y Reales: (22) pues previendo la ley, que suele aver diferentes sendas, y caminos publicos, para ir de vnos Lugares à otros: para que se efectuassee la Manifestacion, quitò la libertad en la eleccion de los caminos para la conduccion de los Presos, ordenando; que se llevassen *dreyta via*; esto es, por el camino mas frequentado, que el Publico, y Real.

27 Porque si fuera licito, y permitido à los Ministros, y Oficiales Reales, llevar los Presos por veredas privadas, y sendas insolitas; y lo que es mas, por aquellos caminos publicos, que por circuitos, y rodeos guian à las poblaciones: quien podria dudar, que de esta manera se empacharia, y dilataria el recurso de la Manifestacion? Porque no pudiendo adivinar los que van à ejecutarla, el camino, que eligieron los Oficiales Reales, para conducir los Presos; aunque sea publico el camino, por donde los llevaren; empero, no siendo el mas frequentado, y por el que directamente, y sin rodeo se va al Lugar, à donde los conducen; seria, ya que no imposible, muy dificultoso ejecutarla: Y assi se convence notoriamente, que los caminos, de que hablan nuestros Fueros, son los Publicos, y Reales, que son los mas frequentados de vnos Pueblos à otros, para que llevandose por ellos los Presos, pueda encontrarlos la Manifestacion, sin dilacion, ni empacho.

28 Y que las palabras, *Dreyta via*, devan entenderse de los caminos Publicos, y Reales, lo persuade eficazmente la providencia, que pusieron nuestros Fueros en la transportacion de las mercaderias, que entran, y salen de este Reyno, para que no se defrauden los derechos de las Generalidades, ordenando: que quando las entran, ayan de ir *camino dreyto* al Lugar primero de la entrada del Reyno, en que huviere Tabla de el General; pena de caer en Comisso las Mercaderias, y Aberios, en que se llevarren, como parece por el Acto de Corte, tit. *Capitales segunt forma*. (23)

29 Y para que no se dudaran, y se supieran ciertamente quales eran los Caminos derechos, por dõde queria el Fuero q̃ huvie-

(19)
Qui a expressum dicitur, quod ex verbis expressis resultat, Peguera decis. 169. num. 7. Molin. lib. 1. de Hispaniar. Primog. cap. 4. num. 21. Casanate conf. 60.

(20)
Ex text. in l. Cum ex aliquo, ff. de adquir. rer. dom. l. Quarritur, ff. de stat. homi. Gonzalez ad Reg. 8. Cancel. gloss. 5. §. 7. num. 133. Salazar de vsu, & consuetud. cap. 1. num. 4. Dom. Reg. Sesse de inhib. cap. 1. §. 3. num. 13. consonat Aristotel. lib. 1. de Cælo. Barbol. Axiom. 69. per tot.

(21)
Expresse Bartol. in l. Continuus 137. ff. de verbor. obligat. num. 5. alli: Sed quid si sunt due viae, una brevior alia securior. Respondeo debet inspicere illa, que est securior, & magis frequentata.

(22)
Suelves conf. 17. num. 13. in centur. & conf. 7. n. 23. semicentur. 2. Casanat. conf. 16. num. 17. & 18. conf. 33. num. 6. & dict. conf. 60. num. 17. & 21. optimè Salgad. de supplicacionib. ad Sanctis. part. 1. cap. 16. à num. 43. communiter DD. ad l. 2. ff. de iurisdic. omnib. Iudic. & ad rem Fontanel. decis. 289. num. 23. y son comprobantes nuestros Fueros 1. De Emparament. 1. De Iurament. vendit. Observ. final, tit. De donationib. Observ. final, tit. Ne vir, sine vxor, Molin. verb. Fori, & verb. Testament. ibique Portol.

(23)
Verf. Item, que qualquier persona 20. fol. 61.

(24)

En el vers. Item, que qualquiere Persona 20. fol. 62. optimè Bobadilla en su politica, lib. 4. cap. 5. num. 15. alli: Las congeturas de culpa considerrble en esta materia son el tiempo, y el lugar, por donde, y quando se sacan las cosas vedadas, si es denoche:: ò, Lugar desusado, è insolito, optimè Paul. Fucio singul. in viroq; iure verbo Repertus, num. 25. ibi: Repertus contra solitam itinervis viam præsimitur, quod portet aliquid contra debitum, y dà la razon Bart. in l. Præsidiibus, circa fin. C. de curs. public. quia ex eo quod sit insolitum, fraudis suspicio insurgit: cui adde Mascard. de probat. conclus. 834. num. 27. ibi: Sufficit namq; esse repertus in via nõ recta, licet non dum exierit de territorio.

(25)

Menoch. cons. 126. num. 125. Surdo cons. 383. num. 14. Barbof. in loc. comun. lit. A. num. 186. Suelv. semic. 1. cons. 41. num. 32.

(26)

Barbof. Axiom. 158. nu. fin. & in locis comuni. fol. 239. Surdo decis. 243. num. 7. vbi asserit: Quod negativa dispositio nullum casum excipit. Tiraquel. de iur. Primogen. quæst. 24. nu. 12. Covar. lib. 1. variar. resolur. cap. 13. num. 7. Dom. Reg. Sesse in dict. tract. de inhibit. cap. 5. §. 3. num. 3. dicit: Quod verba negativa sunt malignantis natura, & abnegant potentiam.

ran de entrar, y salir las Mercaderias, los explicò mas adelante dicho Acto de Corte, (24) mandando: que ayan de entrar, y salir del dito Regno *paladinament, et manifesta, et por los Caminos Reales, et acostumbrados, et no por sendas inusitadas, et Caminos escondidos, aptos, è dispuestos à frudar los ditos dreytos de las generalidades.*

30 Con cuya disposicion foral se haze este Argumento, y ponderacion: Si para evitar las fraudes à los derechos de las Generalidades dispuso el Acto de Corte, que se llevassen las Mercaderias en su entrada, y salida *por el Camino dreyto, esto es: Paladinament, è manifesta, è por los Caminos Reales, è acostumbrados;* entendiendo qualesquiere otros Caminos, q̃ no sean Publicos, y Reales acostubrados, *por sendas inusitadas y Caminos escondidos, aptos, y dispuestos à defraudar los derechos de las Generalidades.* Ordenando nuestro Fuero, que los Presos se llevè *Dreyta via,* esto es, por el Camino derecho, para q̃ no se defraude, empache, ni dilate la Manifestaciõ. Porq̃ Camino derecho se avrán de llevar los Presos? Como puede dexar de entenderse, que ha de ser por los Caminos Publicos, y Reales acostumbrados? Porq̃ si para evitar las fraudes à las Generalidades, que miran al interesse de los bienes, solamente tuvo por Caminos derechos el Acto de Corte los Publicos, y Reales acostumbrados, reputando qualesquiere otros Caminos por sendas inusitadas, y Caminos escondidos. Con mayoría de razon los Caminos derechos, por donde se han de llevar los Presos, para que no se embarace, ni dilate la Manifestacion, que respeta à la conservacion de las vidas, han de ser los Caminos Publicos Reales, mas frequentados. (25)

31 Siendo muy de notar el particular cuidado, que pusieron nuestros Fueros, para assegurar la execucion de la Manifestacion, que en las dos disposiciones forales ponderadas, se concibió su establecimiento, con palabras negativas, y prohibitivas, por ser las que mas estrechamente obligan à su observancia, (26) como se vè en las que se exponen en el Fuero 1. *De Manifestationibus Personarum,* alli: *No puedan aquellos apartar;* Y en las que explicò el Fuero *Querientes 4. de Offic. Cancell.* diziendo: *E dreyta via no levaràn à la Carcel;* las quales privan totalmente à los Ministros, y Oficiales Reales de el poder, y facultad, para llevar los Presos por otros Caminos, (aunque fueren Publicos) que no sean los mas frequentados, Publicos, y Reales, y que en derecho guien à la Poblacion, à donde fueren à parar con los Pressos; de tal manera, que será atentado, nulo, y desaforado qualquiere extravio, que hizieren de estos Caminos, llevando los Presos por otras partes.

32 Por esta razon no se contentò la primera parte de la Inhibicion de esta Firma, con dezir, que fuesen Publicos los Caminos, por donde se llevassen los Presos; sino que añadió, que fuesen Reales; no como Synonomos, que explican vna misma cosa; sino para expressar, y señalar con mas clara demostracion la calidad de Caminos, que destinò el Fuero *Querientes 4.* en las pala-

palabras *dreyta via*, por donde se deven conducir los Presos.

33 Porque siendo Caminos Publicos las sendas, y atajos, que fuele aver, para ir de vnos Lugares à otros, por la razon de estar en suelos publicos, y que qualquiere puede andar por ellos;

(27) Si en la Inhibicion se huvieran puesto solamente las palabras *Caminos Publicos*; podrian entender los Ministros, y Oficiales Reales, que satisfacian à la disposicion foral, y al Decreto de Firma, llevando los Presos por dichos atajos, y sendas, por donde no seria facil encontrarlos la Manifestacion, buscandolos por el Camino derecho Publico, y Real mas frequentado, y sabido de todos. Y assi con grande razon, y fundamento se añadiò en la Inhibicion la palabra *Reales*, para ajustarse con el entendimiento, y fin de la Ley; pues siendo el de que no se empache, ni dilate este recurso, aviendose de llevar los Presos por los Caminos Publicos, y Reales, mas frequentados, se conseguirà, que se execute la Manifestacion sin dilacion, ni empacho.

34 Y ponderado el Doctissimo Ibaño de Bardaxi, sobre el Fuego *Querientes* 4. de *Offic. Cancell.* (28) la obligacion precisa, q̄ tienen los Ministros, y Oficiales Reales de llevar los Presos *recta via* à la Carcel, dize: que no pueden llevarlos de otro modo, ni con daño, y perjuizio de los Presos, ni por puestos, que dificulten, è impidan la Manifestacion. Y hablando de este assunto en el Fuego 1. de *Manifestationib. Personar.* (29) assienta: que no deven los Oficiales hazer cosa alguna, por la qual se impida la execucion de este recurso. Y siendo estas dotrinas de vn Varon tan eminente, y experimentado en las Practicas de este Reyno, y que quando escriviò los Comentarios à estos Fueros, era yà Ministro de su Magestad en la Sala Civil de la Real Audiencia, su opinion haze Regla, y decision para este caso. (30)

35 A vista, pues, de estos discursos, tan fundados en la razon natural, y en la juridica de nuestros Fueros: como podrà entenderse, que no serà atentado contra la Manifestacion, el llevar los Presos por sendas, y Caminos, elegidos por los Oficiales Reales, para que no pudiendolos prevenir los Executores de la Manifestacion, se empache, dilate, dificulte, è impossibilite su execucion? Luego no puede negarse, que es foral la primera parte de la Inhibición de la Firma, en la qual se inhibe à los Ministros, y Oficiales Reales, que no lleven los Presos *fuera de los Caminos Publicos, y Reales*, para que no se empache, ni dilate el Privilegio de la Manifestación.

36 Y pasando à la segunda parte de la Inhibicion, se manifestará con evidencia, que està igualmente ajustada à lo que disponen nuestros Fueros: pues se reduce, à que *Las sentencias Criminales se executen publicamente, y en la Plaza Publica, ò en otro lugar publico, acostumbrado para semejantes actos, en qualesquiera Ciudades, Villas, y Lugares de el presente Reyno, donde dichas sentencias se dieren, ò huvieren dado respectivamente: executando dichas sentencias, segun dichos Fueros.* Encaminandose à que las sentencias capitales, no se puedan executar en los

(27)

Ex text. in leg. 2. §. Praetor, ff. ne quid in loco publico. Ramirez dict. tract. de leg. Reg. §. 26. num. 31. Don Miguel Cortiada decis. 107. Salgado de supplicationib. ad SS. part. 2. cap. 7. ex num. 23.

(28)

In commentar. num. 2. & 6. pag. 77. & 78. alli: *Recta via debet duci ad Carcerem, & non aliter, nec cum damno.* Y en el num. 10. vers. *Contra, ibi: Non enim potest captus duci per loca, ubi non manifestari possit.*

(29)

In vers. *Quarto omnes, alli: Officiales non debent aliquid attentare, per quod executio Manifestationis impediatur.*

(30)

Suar. in probem. ad ll. Forum num. 7. Ricc. in collectan. 969. Gilken. in l. Pactum, quod dotali, num. 88. Cod. de pact. Ferrer in constit. Hac nostra, evident. 2. num. 72. Intrigliol. ad Bull. de censib. quest. 5. num. 18.

(31) Establecido por el Señor Rey D. Juan, en las Cortes de Alcañiz, el año 1436. fol. 45. dize así: *Muy convenient, è à rason, è justicia consonant cosa es, que los Processos, que se fazen, ò han à facer, por el Señor Rey, è qualesquiere Oficiales de el dito Regno, è sentencias en causas criminales, se den, è executen publicament, è en lugares Publicos, è de dia, è no de noche. Por aquesto de voluntad de la dita Cort statuimos, è ordenamos: que las causas criminales, è los processos, è sentencias, que por virtud de aquellas se faràn, àttitaràn, daràn, è subseguiràn, è las execuciones de aquellas, se ayan à facer, è se fagan de aqui abant, publicament, è no secreta, o escondida: è en lugares Publicos, è de dia, è no de noche, por tal: que las partes puedan aver Advogados, Procuradores, è todas defensiones legitimas, è à ellos pertenescientes, è de aquellas vsar segun visto les será. E qualquiere Oficial, ò Executor, que lo contrario farà, ò facer atemptarà, sea incorrido, è encorra en las penas de los Oficiales delinquentes en su Oficio, contra Fuero.*

(32) Hecho en las Cortes de Calatayud, por el Rey Don Juan el II. el año de 1461. fol. 18. allí: *O sentencia alguna criminal de mandamiento del Primogenito, menor de la dita edad, ò de los ante ditos Oficiales, ò alguno de ellos executaràn, ò executar faràn à otra hora, ò en otro lugar, sino en el Mercado, ò Plaza mas Publica, de la Ciudad, Villa, ò Lugar, do la dita sentencia se dara, ò en otro lugar Publico acostumbrado en semblanzas Años, y Publicament, sino de Sol a Sol: y todos los scientment dantes en las sobredichas cosas, y cada vna de ellas, concello, favor, y ayuda, seyendo allí presentes al facer, y perpetrar los ditos crimsens, así Oficiales, como otras personas privadas, sian privadas de sus Oficios, è feytos inhabiles a obtener Oficio alguno del dito Regno. E no res menos todos los sobreditos Oficiales enconrràn en las penas contra los Oficiales delinquentes en sus Oficios: Y las personas privadas encorran en pena de muerte natural.*

(33) Estatuido el año 1528. en las Cortes de Zaragoza, por el Señor Emperador Carlos V. fol. 163. dispone diziendo: *Los Regnicolas del presente Regno de Aragon han sido notablemente en mucha manera contra Fuero vexados, y agraviados, por el Lugarteniente General de su Magestad, por el Regient la Governacion, y otros Oficiales Reales, aviendo capcionado, y mandado capcionar algunas Personas, en caso por Fuero prohibido: Y aquellas poniendo en Carceles privadas, y atormentandolos; y en otros executando sentencias repentinas, en tiempos, casos, è lugares no devidos, en mucha lesion de los Fueros, y Libertades de el presente Reyno, y de los Regnicolas de aquel. Porende su Magestad, de voluntad de la dicha Corte, y quatro Brazos de aquella, por conservacion de los dichos Fueros, y libertades, y devida observancia de aquellas, estatueze, y ordena, que los dichos Lugarteniente General, Regiente el Oficio de la Governacion, y todos los otros Oficiales Reales sean tenidos guardar, y observar inviolablemente los Fueros, y Libertades de el presente Reyno, y de los Regnicolas de aquel. Porende su Magestad, de voluntad de la dicha Corte, y quatro Brazos de aquella, por conservacion de los dichos Fueros, y Libertades, y devida observancia de aquellas, estatuesce, y ordena, que los dichos Lugarteniente General, Regente el Oficio de la Governacion, y todos los otros Oficiales Reales, sean tenidos guardar, y observar inviolablemente los Fueros, y Libertades de el presente Reyno. Y que no puedan capcionar, ni mandar capcionar persona alguna en el dicho Reyno; ni presa detener, sino en los casos, y formas, yà por Fuero estatuidas: ni presas poner en la Casa de la Aljaferia, ni otra fortaleza, fuerza, ni Carcel privada: Sino tan solamente en la Carcel comun de la Ciudad, Villa, ò Lugar, donde la dicha capcion se hiziere. Y no puedan dar, ni mandar dar especie alguna de tormento; ni executar sentencia alguna, sino dada en legitimo, y foral Proceso: Y aquella tal no pueda ser executada, sino en los tiempos, forma, y manera, yà por Fuero estatuida. Y que persona alguna presa, ò capcionada dentro el Regno de Aragon, no pueda de el ser sacada a otro Reyno, ò parte alguna. E que si los ditos Oficiales, ò otro alguno hizieren las susodichas cosas, ò otras algunas en lesion, y perjuicio de las Libertades de el Reyno, encorran en pena de privacion de los dichos sus Oficios respectivamente.*

(34) Ordenado en las Cortes de Monzon, el año de 1564. por el Señor Rey Felipe I. de Aragon, y II. de Castilla, fol. 204. col. 3. dize así: *Otro sí, su Magestad de voluntad de la Corte estatueze, y ordena, que en los Processos de ausencia de aqui adelant se aya de observar, y guardar, y observe, y guarde en el hazer de los Processos, y pronunciar las sentencias, y executar aquellas, y en todo lo demás, lo dispuesto, y ordenado antes de agora por los Fueros del presente Reyno.*

ira por su serie; para que con su ocular inspeccion, se vea patentemente la razon foral, en que se funda la segunda parte de este Decreto de Firma.

37 El Fuero 4. de Iudicijs, hecho en el año de 1436. empieza su razon proemial: *Muy convenient, è à razon, è justicia conso-*
nant cosa es; que los Proceßos, que se fazen, ò han à fazer por el Señor
Rey, è qualesquiere Oficiales de el dito Regno, è sentencias en causas cri-
minales, se den, è executen publicament, è en lugares publicos, è de dia,
è no de noche. En cuya prefacion se pondera, quan importante, y
beneficioso es à la Causa publica, y à la buena administracion de
la justicia, que las sentencias capitales se executen publicamente, y
en lugares publicos, de dia, y no de noche. Y ajustandose lo dis-
positivo con la razon proemial, prosigue, ordenando: *Por aquesta*
de voluntad de la dita Cort: statuimos, è ordenamos, que las Causas
criminales, è los Proceßos, è sentencias, que por virtud de aquellas se
faràn, aètitaràn, daràn, è subseguiràn, è las execuciones de aquellas, se
ayan à fazer, è se fagan da qui abant publicament, è no secreta, è escondi-
da, è en lugares publicos, de dia, è no de noche. Y concluye, dando la
razon final: *Por tal, que las partes puedan aver Advogados, Procura-*
dores, è todas defensiones legitimas, è à ellos pertenescentes, è de aque-
llas usar, segun visto les serà.

38 En la prefacion, en lo dispositivo, y en la razon final de
este Fuero, se descubre claramente; que los lugares publicos,
donde se han de executar las sentencias de muerte, han de ser los
que la Autoridad publica de cada Vniversidad huviere destina-
do para suplicio de los delinquentes. De manera, que en contra-
posicion à estos lugares publicos, entendió el Fuero en aquellas
palabras: *E no secreta, è escondida*, que seràn secretos, retirados,
escondidos, privados, y ocultos, qualesquiere otros lugares, que
no fueren señalados por la Autoridad publica de las Vniversida-
des.

39 Y esto lo persuade la razon final de dicho Fuero, de aver-
se de executar las sentencias en lugares publicos, para que los
reos puedan tener Abogados, y Procuradores, que los patrocini-
en, y valerse de todas las defensiones convenientes, permiti-
das por la Ley. Pues nada de esto se podria lograr, entendiendo
los lugares publicos en otro sentido del que se pondera.

40 Mas quando en esto huviera alguna duda, la quita ente-
ramente el Fuero *Querientes 4. de Offic. Cancell.* hecho despues en
las Cortes del año 1461. en que se señalã los lugares para la exe-
cucion de las sentencias, con toda la mayor claridad, que se pue-
de desear: porq̃ hablando de los Oficiales Reales para este efecto,
dize: *O sentencia criminal executaràn, ò executar faràn à otra hora, ò*
en otro lugar, sino en el Mercado, ò Plaza mas publica de la Ciudad,
Villa, ò Lugar, do la dita sentencia se darà, ò en otro lugar publico, acos-
tumbrado en semblantes aètos, y publicament, sino de Sol à Sol.

41 En cuya foral contextura se vè la discrecion, con que se desti-
naron los lugares de la execuciõ de las sentencias criminales à to-
das las Vniversidades deste Reyno: ordenando, q̃ si en la Ciudad,

(35)
Seraph. decis. 393. num.
8. Barbof. de Diction. vfu
frequent. dict. 363. num. 3.

(36)
Bardaxi in tract. crimin.
cap. 18. num. 29. vers. Secun-
do hoc, alli: Secundo hoc vi-
detur probari, per For. Que-
rientes, de Offic. Cancel. Vbi
disponitur, quod fiat in loco
publico Platea, vel Mercati
Loca, vbi lata est sententia,
vel alio loco publico, & assue-
to, scilicet, dicti Loca, vbi
lata est sententia: QVIA
VERBUM ALIUS, EST
REPETITIVUM SIMI-
LIVM, ET PRÆCEDEN-
TIVM QV ALITATIVM.
Et in comment. For. 4. de
Offic. Cancel. num. 10. vers.
Contra tamen.

(37)
Suelves conf. 24. num. 5.
in Centur. Monter decis. 35.
num. 49. & 77. Dom. Reg.
Sesse decis. 187. à num. 90.
Surd. conf. 98. num. 21. Bar-
bosa dict. 361. num. 11. &
222. num. 1. text. in l. Pater
filium, §. Fundum, ff. de leg.
3. Alexand. conf. 136. lib. 6.
Cephal. conf. 17. num. 17. &
conf. 33. Casanate conf. 45.
num. 104. alli: Quia verba
debent semper intelligi se-
cundum Statum, & materiã,
idem Suelves semicentur. 2.
conf. 43. num. 7. alli: Verba
iuxta subiectam materiam
accipienda.

(38)
In tract. de leg. Reg. §. 19.
num. 16. & cavetur expref-
se in Observ. 1. tit. de Privi-
legio Generali, alli: Tamen
non fuit scriptum in Foris.
Et in prohemio observan-
tiarum, text. in leg. Scire 12. ff. de legib. alli: Scire leges non hoc est, verba earum tenere, sed vim, ac po-
testatem, text. in leg. 1. ff. de his que in testament. delect. Nam contra legem facit, qui id facit, quod lex
prohibet: In fraudem vero, qui salvis verbis legis, sententiam eius circumvenit. Iurisc. Paulus in
l. 29. ff. de leg.

Villa, ò Lugar, en donde se huvieren pronunciado las sentencias, huviere Mercado, ò Plaza publica, se ayan de executar en dicho Mercado, ò Plaza mas publica, y de mayor concurso, y comercio. Y para comprehenderlo todo, y no quedará la menor duda en esta disposicion: aviendo muchos Lugares, que no las executan en los Mercados, y Plazas, ò porque no los tienen, ò aunque los aya, porque suelen executarlas en otros puestos publicos; añadió providamente el Fuero aquellas palabras: ò en otro lugar publico, acostumbrado en semblantes Actos; para que en dichas Vniversidades se executen las sentencias en aquel lugar publico, que la tal Vniversidad acostumbra executarlas. Y esto no como quiera en este, ò aquel tiempo, sino de Sol à Sol, para que no le falte à la execucion lo publico de el lugar, y del tiempo.

42 Y si aconteciesse, que en algunas Poblaciones no huviere lugar publico, destinado, por no averse ofrecido ocasion de executar sentencias capitales; avria de ser la execucion en la Plaza, ò puesto mas publico de ellas. Porque disponiendo el Fuero con palabras negativas, y preceptivas: Que no se executen, sino en el Mercado, ò Plaza mas publica de la Ciudad, Villa, ò Lugar, do la dita sententia se darà, ò en otro Lugar publico, acostumbrado en semblantes actos: solamente pueden alternarlas, y corresponderlas otros Lugares igualmente publicos, (35) assi porque la diction otros, es relativa, y correspondiva à otros puestos semejantes, y de la misma calidad, que los especificados: (36) como porque deven interpretarse, segun la sugeta materia. (37) Y no es possible entenderlas de otro modo, comprehendiendo en ellas lugares secretos, solitarios, y escondidos, sin destruir la calidad, y essencia de la publicidad, que quisieron nuestros Fueros, con palabras tan proprias, y significativas, como las de disponer el Fuero 4. De Iudicijs: Que se executen publicament, è en lugares publicos, è no secreta, è escondidament: y las de mandar el Fuero 4. de Offic. Cancell. negativamente: Que no se hagan estas execuciones, sino en el Mercado, ò Plaza mas publica de la Ciudad, Villa, ò Lugar, do la dita sententia se darà.

43 Y querer persuadir, que en tan geminada repeticion de publicidad no están expressados literalmente en estos Fueros los Lugares publicos de la execucion, aviendolos señalado con demostraciones tan distintas, claras, y evidentes: es lo mismo, que querer dar à entender, que no será contrafuero, sino lo que se obrare contra lo que estuviere escrito materialmente en los Fueros, de manera, que pueda leerse con los ojos corporeos: y se podrá justamente dezir con el Eruditissimo Ramirez: (38) Cavendum esse ab his, qui sentiunt, non esse contraforum, nisi sit contra ius scriptum, quod oculis corporeis legi possit.

Sin

44 Sin que en lo indefinido de las palabras: *E en lugares publicos*, del Fuero *Muy convenient 4. de Iudicijs*, y de las palabras: *ò en otro Lugar publico*, de el Fuero *Querientes 4. de Offic. Cancell.* se pueda entender, que están comprehendidos los Montes, y despoblados, como lugares publicos, para que en ellos licita, y foralmente se puedan executar las sentencias.

45 Lo primero: porque literalmente los excluye el Fuero 4. de *Iudicijs*, en aquellas palabras: *E no secreta, è escondidament*, que están antecedentemente inmediatas à las palabras: *E en lugares publicos*; (39) y en el concepto comun, y legal, los Montes, y despoblados se tienen por lugares secretos, y escondidos. (40) De manera, que el derecho reputa por delitos ocultos los que se cometen en despoblado; y por ser de difícil probança, admite testigos inhabiles, para su verificación. (41)

46 Lo segundo: porque en la disposicion de este Fuero, no solamente se dió providencia al modo, lugar, y tiempo de las execuciones de las sentencias; sino tambien à la formacion de los Processos: ordenando igualmente, que todo se haga, actite, y execute *publicament, è no secreta, è escondida, è en lugares publicos*. (42) Y assi como seria nulidad, y contrafuero claro, que los Processos se hizieran en los campos, y no se actiàran en los lugares publicos, destinados por la Ley. De el mismo modo han de ser nulas, y desahoradas las execuciones de las sentencias, que se hizieren en los Montes, y Despoblados. Porque si para la formacion de los Processos, no son lugares publicos los Montes: como pueden serlo para la execucion de las sentencias, que son las que dan el ultimo complemento, y perfeccion à lo ordinativo de los Processos.

47 Lo tercero: porque el executar se las sentencias publicamente, y en lugares publicos, se dispuso por la Ley en beneficio de la justicia, para el mayor escarmiento, terror, y exemplo de los Delinquentes, como lo dize dicho Fuero en su prefacion, alli: *Muy convenient, è à razon, è justicia consonant cosa es*; lo qual no podria lograrse en la execucion oculta, solitaria, y secreta de los Montes, y despoblados, sino en las que se hazen en los Mercados, y Plaças mas publicas, à vista de la espectacion de todo el Pueblo. (43)

48 Y ultimamente: porque cessaria la causa final de la ley, dirigida à que los Delinquentes tengã Abogados, y Procuradores, que los patrocinen, y à que puedan valerse en su defensa de todos los recursos convenientes, que les freanquean nuestras leyes: (44)

D

Y

(43) Argument. text. in l. fin. ff. ad silanianum, Bortazol. in repetit. l. si quis maior, Cod. de transactionib. n. 263. leg. diximus, ff. de excusat. int. l. Rem non novam, §. fin. Cod. de Iudicijs, Everard. in topic. legalib. loc. 85 & 100.

(44) Copiosè Bardaxi de Offic. Governat. in crimin. cap. 18. num. 28. ibi: Nam quod fiat executio in loco publico, est ad effectum, quod possit Reus habere Advocatum, & Procuratorem, & uti remedijs, eidem competere valentibus: vbi cumque ergo extra locum Iudicis, vbi de Processu, & meritis causæ non habetur notitia, fiat executio, devenitur contra Fori rationem expressam. Et cavetur in l. in omni. vbi Bartol. ff. de adoptionib. l. quod dictum, ff. de pact. cap. cum cessante de appellat. Mar. Antonin. variar. lib. 2. resolut. 35. num. 8. late Tiraquel. in tract. cessant. caus. part. 1. n. 11. Surd. cons. 375. num. 24.

(39)

Ex vulg. tex. in l. mutius, ff. pro socio, l. 1. C. de furt. gloss. in l. fin. ff. de divort. l. vbi repugnancia, de reg. iur. Surd. dec. 24. num. 10. & decis. 92. num. 11. & cons. 211. num. 16. Alciat. de præsumpt. reg. 2. præsumpt. 3. nu. 5.

(40)

Iuxta text. in §. Atrox. instit. de Iniurijs, Julian. in l. Prætor edixit 7. §. Atrocem, ff. de iniur. Farinac. de testib. quæst. 62. à num. 20. cum seqq.

(41)

Molin. in verb. Delictum, pag. 90. col. 1. in fin. & in verb. Minor. vers. Minor. 14. annorum, fol. 226. col. 3. & ibi Portol. num. 1. For. 4. de Probation. fol. 96. For. 1. de Tutorib. fol. 124. For. 4. si quadrup. pauper. sec. dicat. fol. 58. & Observ. 26. de general. privil. fol. 24. Farinac. de testib. quæst. 62. num. 28. 29. & 55. allis Quando ratione loci, ut puta, si agatur de commissis in heremo, in nemore, in monte, aut in alio loco secreto; tunc enim inhabiles admittuntur ad testificandum eadem ratione, quia scilicet per alios veritas, ratione loci, haberi non potest, bene Suelves semicentur. 1. cons. 37. à num. 52.

(42)

Optimus ad rem text. in l. si chorus, ff. de leg. 3. Franciscus Molin. de rit. nupt. lib. 3. quæst. 87. num. 17. Cardin. Thusc. tom. 4. lit. C. conclus. 29.

(45)

Vt exclamat noster Bardaxi ubi supr. proxim. d. nu. 28. ad medium, ibi: Quid enim possunt iurare Advocati, & Procuratores ubi non sunt, & de meritis can se nō habetur notitia? Imō omnes executiones, quæ modo prædicto fiunt, mandantur fieri, ut dictus captus, & condemnatus de dictis suis defensionibus se iurare non possit, & sic in illis devenitur cōtra expressam legis rationem: ergo contra legem, l. nominis, & rei, ff. de verbor. significat. Non enim in montibus, silvis, vineis, aut campis fieri debent executiones, ut dicit Bald. in rubr. de fid. instrument. in. fin.

(46)

Ex For. vnic. tit. De modo, & forma procedendi in criminali, ex For. 1. & 2. de Processu contra citatos absentes, & ex For. Razonable y justa cosa es, vnic. tit. Que en caso, que las sentencias criminales fueren de muerte natural. Dom. Reg. Sesse de inhibit. cap. 1. §. 2. a num. 41. cum seqq.

(47)

Vt docet Hieronym. Port. in schol. ad Molin. in §. firma, a num. 164. cum seqq. præcipue n. 171. Abundè Sesse de inhibit. in dict. c. 1. §. 2. nu. 19. cum seqq. & a n. 42. & 43. cum seqq. ibi: Hinc est, quod licet secundum Foros Aragonum, Absens accusatus, & condemnatus in contumaciam, si capiatur post sententiam, non audiatur ad novas defensiones, sed debet sententia exequi contra eum: tamen si alleget nullitatem, audietur: & in cap. 5. §. 3. num. 4 ibi: Nam licet per Foros sit sublata cognitio causarum criminalium omnino Iustitiæ Aragonum, & sic denegatus omnis recursus: id intelligi oportet ad cecedū de meritis causæ, & innocentia, seu malitia Accusati: Secus ad docendum de nullitate; quia hic recursus non censetur sublatus. Bardaxi in comment. ad For. E por dar buena expedicion 5. tit. De manifest. personar. nu. 16. fol. 403. col. 3. vers. sed ut dictum est in superioribus: & in tract. de Offic. Guber. in crimin. cap. 16. per tot. quod quidem iure communi procedit secundum Rolandum à Valle cons. 60. num. 30. vol. 2. Bosius iii. de bannit. num. 18. vers. Aliter bannitum esset nullum.

(48) Vt copiose, & magistraliter Dom. Reg. Sesse in tract. de inhibitionib. cap. 3. §. 1. a num. 7. cum seqq.

(49) Ita Ioachim. Misog. lib. 1. instit. tit. 1. de iust. & iur. num. 8. & ut ait Aristotel. lib. 5. & 6. Ethic. Iustitia est virtutum præclarissima, & ipsa est omnis virtus: Princeps eloquentiæ, lib. 1. de Offic. Iustitiæ splendorem magnum appellat, ex quo viri boni nominantur, & lib. 2. Reth. asserit, quod Iustitiæ partes sunt Religio pietas, gratia, vendicatio, observantia, & veritas.

(50) In col. 3. dicti For. in princ. fol. 18.

Y executandose en los Montes, y Despoblados, se les privaria de la defensa concedida, y recomendada por todos los derechos: pues no les seria possible hallar Abogados, y Procuradores, ni ayudarse de recurso alguno foral. (45)

49 Porque si bien los Condenados à muerte natural en Proceso foral de ausencia, no pueden vsar de defensiones algunas, que resperen al merito de la justicia original: (46) pero les es permitido valerse de las que conciernen à lo ritual de el Proceso: (47) de forma, que en la misma execucion de la sentencia pueden acogerse al asilo de la Manifestacion, y ampararse de ella, para reconocer, si se ha procedido nulamente en el Proceso, y librarse por este camino de la execucion de las sentencias; como se experimenta muchas vezes: porque nuestras leyes son tan puntuales, escrupulosas, y rigidas en su Observancia, que inducen forma precisa, sustancial, è inviolable en lo ordinativo de los Procesos: (48) y todo se impossibilitaria con la execucion de las sentencias en los Montes, y Despoblados, impidiendo, y dilatando el recurso de la Manifestacion, con daño tan irreparable, como el de la perdida de la vida.

50 Y en atencion à que no se violen las disposiciones de estos Fueros, son muy de notar las penas gravissimas, que se impusieron en el Fuero Querientes 4. de Offic. Cancell. contra los transgressores, para assegurar perpetuamente su inviolable observancia: reputando las execuciones de las sentencias, que se hizieren en los Montes, y Despoblados, no por actos de justicia, virtud la mas heroyca, y Madre de todas las virtudes; (49) sino por vn delito tan atroz, y grave, que castiga à los Oficiales, y Ministros, con la privacion de sus Oficios, inhabilitandolos à la obtencion de otros de el Reyno, y con todas las demás penas de Oficiales delinquentes en sus Oficios; y à las personas privadas, que se hallaren presentes à semejantes execuciones, dando consejo, favor, y ayuda, les impone pena ordinaria de muerte natural, como se vee en las palabras siguientes de dicho Fuero, (50) q̄ dizen: *Todos los scientment dantes en las sobreditas cosas,*

fas, concello, favor, y ayuda, seyendo alli presentes al fazer, y perpetrar los ditos crimens, assi Oficiales, como otras personas privadas, sean privados de sus Oficios, y feytos inhabiles à obtener Oficio alguno de el dito Regno: è no res menos todos los sobreditos Oficiales encorran en las penas contra los Oficiales delinquentes en sus Oficios estatuidas. Y las Personas privadas encorran en pena de muerte natural. En cuya disposicion foral se manifiesta el deseo, aplicacion, y desvelo, que tuvieron, y pusieron los Legisladores, para q no se executaran las Sentencias Criminales en los Mòtes, y Despoblados, ni en otros lugares ocultos, y secretos; sino en los Mercados, y Plazas mas publicas.

51 Siguiòse à estas dos disposiciones forales, la que se hizo por el Invictissimo Señor Emperador Carlos V. en las Cortes, q se celebraron en esta Imperial Ciudad de Zaragoza el año 1528. en el Fuero vnic. tit. *De la Prohibicion de Carceles.* Pues deseando su Magestad Cessarea, y la Corte General, ocurrir à los agravios, y Contrafueros, que tan notablemente se hazian à los Regnicolas de este Reyno, por el Regient la Governacion, y otros Oficiales Reales, executando sentencias repentinas en tiempos, casos, è lugares no devidos, en mucha lesion de los Fueros, y Libertades del presente Reyno. Despues de aver confirmado todos los Fueros anteriores, que prohiben, y castigan semejantes execuciones desaforadas: Se dispuso: *Que no se pueda executar sentencia alguna, sino dada en legitimo, y Foral Proccesso: y aquella tal no pueda ser executada, sino en los tiempos, forma, y manera yà por Fuero estatuida.*

52 Y finalmente se confirmaron despues todas estas Disposiciones forales, en todo lo que respeta à la primera, y segunda parte de la Inhibicion de la Firma, en las Cortes, que se tuvieron en Monçon el año de 1564. por el Serenissimo Señor Don Felipe, Primero de Aragon, y Segundo de Castilla, en el Fuero unico, tit. *Que en los Proccessos de ausencia se guarden los Fueros de el presente Reyno*, diziendo: *Otro si, su Magestad, de voluntad de la Corte estatueze, y ordena: que en los Proccessos de ausencia, de aqui adelante, se aya de observar, y guardar, se observe, y guarde en el hazer de los Proccessos, y pronunciar las sentencias, y executar aquellas, y en todo lo demàs, lo dispuesto, y ordenado antes de agora por los Fueros de el presente Reyno.* Y no puede dudarse, que en esta disposicion foral se reestableciò todo lo que en los Fueros antecedentes estava dispuesto, en orden à la conduccion de los Pressos, y à la execucion de las sentencias criminales.

53 A vista de la repetida successiva expression, con que quisieron estos Fueros, que las sentencias capitales se executaran publicamente, y en los Mercados, y Plaças mas publicas, y en otros Lugares publicos, acostumbrados para semejantes actos, en las Ciudades, Villas, y Lugares de este Reyno; no se necessita de mas ponderacion, para convencer, que examinadas con reflexion las palabras proemiales, y dispositivas de los Fueros: *May convenient 4. de Iudicijs, y Querientes 4. de Offic. Cancell.* y cotejadas con su razon final; estàn demostrando los Lugares de las execuciones de

(51)

PunSim Bardaxi in tract. de Offic. Gubern. in Crimin. cap. 18. n. 28. & in comment. ad For. Querient. 4. de Offic. Cancell. nu. 4. fol. 80. col. 1. vbi sic asserit: Si ergo ratio pramissorum est illa, quam d. For. Muy convenient; consequens est, ut talis locus publicus sit, vbi est Processus & pars. & vbi sit copia defensionis: iste siquidem intellectus est capiendus, qui à Sapientibus laudatur, l. Sabinus Aristo. ff. de legat. prastand. nec illa, qui non sonat bene in auribus vulgi. Baldo de pace const. verb. Apicem: Si ergo in montibus, & vineis non potest captus se defendere, iam illa suffocatio ibi facta, est contra rationem Fori, & sic contra Forum.

(52)

Ut caveatur in Foro 1. de custod. reor. hecho en las Cortes de Alcañiz, por el Señor Rey Don Juan de Navarra, año 1436. fol. 263. In Foro Como cerca la punición 13. in col 6. tit. De homicid. hecho en Calatayud por el Señor Rey Don Juan el 11. año 1561. fol. 167. Et in Foro: Item, que los sobredichos 16. tit. de Appellit. establecido en Monzon, por el Señor Rey Don Fernando, año 1510. fol. 154. & in Observ. 2. de his, qui ad Eccles. confug. fol. 1. Videndus Molin. in verb. Alguacirij, fol. 5. col. 1. in princ. In verbo Caprus, fol. 55. col. 3. in princ. in verb. Carcer. fol. 58. col. 3. in fine. & in verb. Officia. lis, fol. 242. col. 4. ad medium. Vbi Portol. Bardaxi in Comment. ad For. Querientes 4. de Offic. Cancell. num. 6. fol. 78.

de las sentencias, con tales circunstancias de publicidad, que no puede dudarse, que hablan de aquellos lugares publicos, en donde suele, ò puede concurrir la mayor parte del Pueblo à ver la execucion de las sentencias criminales; excluyendo omnimoda, y positivamente todos los lugares ocultos, solitarios, y secretos, como lo son los Montes, y Despoblados, en donde ni puede aver Abogados, y Procuradores para el patrocinio de los reos, ni estos valerse de recurso alguno foral. (51)

54 Y hallandose la Inhibicion de nuestra Firma tan ajustada en su primera, y segunda parte à las disposiciones Forales referidas; pues en la primera solamente se inhibe à los Ministros, y Oficiales Reales: *Que no lleven los Presos fuera de los Caminos publicos, y Reales de las Ciudades, Villas, y Lugares del presente Reyno.* Y en la segunda, que no se executen las sentencias criminales, sino es publicamente, y en la Plaza publica, ò en otro lugar publico, acostumbrado para semejantes actos, en qualesquiera Ciudades, Villas, y Lugares del presente Reyno, donde dichas sentencias se dieren, ò hubieren dado respectivamente: executando dichas sentencias, SEGVN DICHOS FUEROS. No se alcanza motivo alguno, por el qual la mas advertida especulacion juridica, foral, y practica, pueda encontrar palabra alguna equívoca con la mente de dichos Fueros; ni que exceda à lo que en ellos se dispone; pues en suma lo que dize la Inhibición, es: *Que se executen las sentencias, segun dichos Fueros.*

55 Concluyendose de todo lo que hasta aqui se ha fundado: que el Señor Lugarteniente Don Joseph Rodrigo, aviendo negado vna, dos, y tres vezes el Decreto de esta Firma, proveída con tanto examen, y concedido despues su Revocacion, ha contravenido notoriamente al Fuero 1. De Manifestationibus Personarum; al Fuero Muy convenient 4. de Iudicijs; al Fuero Querientes 4. de Offic. Cancell. al Fuero unico, titulo, Prohibicion de Carceles; al Fuero unico, tit. *Que en los Processos de ausencia se guarden los Fueros del presente Reyno*; y à tantos Fueros, que prohiben las Carceles Privadas, y disponen, que los Presos se lleven incontinent, y recta via à la Carcel, (52) en que se funda la Inhibicion de esta Firma: y assi mismo ha faltado gravissimamente à las Practicas de este Reyno, y à los estilos del Tribunal de la Corte del Ilustrissimo Señor Justicia de Aragon.

56 Para satisfazer à los cargos, que resultan contra el Señor Lugarteniente de la violacion de tantos Fueros, propone en su Defensa quatro razones, con que intenta persuadir, que no procedió la Provision de esta Firma.

57 La primera: porque su Inhibicion es vaga, equívoca, incierta, dudosa, y general.

58 La segunda: porque es excessiva à los Fueros, en que se funda.

59 La tercera: porque està concedida contra las Practicas, y Estilos del Tribunal de la Corte del Ilustrissimo Señor Justicia de Aragon, inconcussamente observadas, para el modo, calidades, y clau-

clausulas, que deven contener los Decretos de Firmas, y sus Inhibiciones.

60 Y la quarta: porque esta Firma se concedió el primero dia de el mes de Setiembre de el año pasado de 1698. Y que en el mes de Agosto de dicho año se dieron dos Proposiciones de Firma: vna por parte de el Regio Fisco, y otra por parte de el Ilustrissimo Señor Regente el Oficio la General Governacion de este Reyno; alegando la costumbre, y possession inmemorial, en que han estado, y están los Ilustrissimos Señores Regentes el Oficio de la General Governacion de este Reyno, de mandar executar publicamente, en dias juridicos, y no feriados, las sentencias Captales, pronunciadas en Processos Forales de ausencia, en los Montes, y Despoblados de las Ciudades, Villas, y Lugares de la Real jurisdiccion, donde se huvieren hecho los Processos, y pronunciado las sentencias; exceptados la Ciudad de Zaragoza, y los Lugares de Señorío temporal, y sus terminos; con ciencia, tolerancia, y aprobacion de los Ilustrissimos Señores Diputados, y de todos los Pueblos, y singulares de dicho Reyno; y no obstante los Fueros *Muy convenient 4. de Iudicijs, y Querientes 4. de Offic. Cancell.* Hallandose presente à las execuciones de las sentencias dicho Ilustrissimo Señor Regente el Oficio la General Governacion, y evocando primero la Real jurisdiccion ordinaria local; y dando à los Reos Condenados tiempo competente, para disponerse al Sacramento de la Penitencia.

61 Pidiendo inhibir à los Ilustrissimos Señores Diputados de este Reyno: que no impidan à su Magestad, (que Dios guarde) ni à los Ilustrissimos Señores Regentes el Oficio de la General Governacion, en el sobredicho drecho, vso, costumbre, y possession inmemorial.

62 Que dicha Possession inmemorial es tan cierta, que aviendo obtenido Firma el Consistorio de los Señores Diputados en 26. de Agosto de 1673. Inhibiendo: que no se contraviniera à lo dispuesto en dichos Fueros: *Muy convenient 4. de Iudic. y Querientes 4. de Offic. Cancell.* Se pidió declarar à instancia de los Procuradores Fiscales de su Magestad, en virtud de la referida possession inmemorial, que se alegò entonces en los Constitos; y la calificò el Tribunal de la Corte, concediendo la Declaracion en 31. de Mayo de 1674. sin embargo de que estava concebido su merito, y ajustada su Inhibicion cõ la letra material, y expressa de dichos Fueros.

63 Y q̃ estando probada concluyentemete dicha possession inmemorial, alegada en ambas firmas, y calificada por los Practicos, y por los Tribunales Superiores de este Reyno: aviendo tenido presentes el Señor Lugarteniente sus alegatos, y probanzas, quando se trava de la provision de la Firma de los Señores Diputados; y deviendo hazer merito de ellas, como de prueba, y excepcion contrapuesta, y exclusiva; pues siempre, que concurren dos Firmas contrarias, la practica, y estilo del Tribunal de la Cor,

re es, juntar los meritos, y probanzas para su concession, ò dene-gacion; de manera, que si de el examen de vnas, y otras resultan dudas, se participan reciprocamente à los Firmantes.

64 Y que no procediendo la Concession de la Firma de los Señores Diputados, por inhibir à dicho Señor Regēte el Oficio la General Governacion, que tiene à su favor costumbre, y possessiō inmemorial, concluyentemente probada, y legitimamente pres-cripta: en averla negado el Señor Lugarteniente, arreglò su dic-tamen à las disposiciones juridicas, y forales; y fue el mismo, que tuvo el Consejo de la Corte en la Declaracion, que decretò el dia 31. de Mayo de 1674.

65 Pero estas quatro razones, à que reduce toda su Defen-sa el Señor Lugarteniente, se iràn satisfaciendo, con claro con-venimiento, por el mismo orden, que se proponen.

66 Consiste la primera, en que la Inhibicion de la Firma es vaga, equivoca, incierta, y dudosa. Y como no se explica en la Cedula de sus defensiones, en donde està lo vago, equivoco, incier-to, y dudoso de la Inhibicion, ha sido preciso buscar los motivos de la supuesta incertidumbre, y ambigüedad en las Dudas 8. y 9. que se participaron sobre la confirmacion de este Decreto de firma, muchos meses despues de su concession; que se reducen à dos.

67 El primero: que el Fuero 1. de *Manifest. Personar.* y el Fuero *Querientes 4. de Offic. Cancell.* no señalan la calidad de caminos, por donde se han de llevar los presos. Y siendo sinonomas en la inte-ligencia de vnos, y distintas en la de otros, las palabras *PUBLICOS*, y *Reales*, (53) puestas en la Inhibicion, para expresar, y señalar los Caminos; dexan al Inhibido inciertos, y dudosos los Caminos, por donde se han de conducir, y llevar los presos.

68 Bien se dexa entender, quan voluntaria es esta ambigüe-dad, que se supone; pues siendo cierto, que ay diversidad de Ca-minos Publicos, que guian de vnos Pueblos à otros; (54) si la Inhi-bicion se huviera contenido en dezir, en que se lleven los presos por los *Caminos Publicos*, quedaria en este caso ambigua, dudosa, y vaga la Inhibicion; por no constar à los Ministros, ni poder sa-ber, por qué Camino de los publicos avian de llevar los Presos. Y para quitar esta confusion, y ambigüedad, se añadió la palabra *Reales*, que explica con toda claridad, y distincion, la calidad de Caminos publicos, por donde se han de conducir; dando à enten-der, que no bastará llevarlos por este, ò aquel Camino publico; sino que ha de ser por el *Camino publico, y Real*, que es el que vul-garmente llamamos el *Camino derecho*, y mas frequentado, y por donde quisieron nuestros Fueros, que se conduxessen los Presos, en aquellas maravillosas palabras *dreyta via*, que expendimos en la primera parte de la Inhibicion, con discursos claros, y funda-mentos solidos: (55) y convenciendolo con el exemplo de lo que passa en la transportacion de las Mercadurias en la entrada, y sa-lida de este Reyno; para q̄ yendo por el los Presos, se logre el fin de la ley, de que los encuentre, y no se les impida, ni dilate la Manifestacion.

El

(53)
Ex text. in l. 1. ff. de loc. &
itiner. public. ibi: Cuilibet in
publicum petere permitten-
dum est, id quod ad usum ho-
minum pertinet, veluti vias
publicas, itinera publica, &
ex sacra Pag. cap. 21. nu. 22.
Numer. ibi: Via Regia gra-
diemur. & in cap. 2. vers.
26. Deuteron. refiriendo el
mismo caso, dize: Publica
gradiemur via.

(54)
Ramirez dict. §. 26. nu. 29.
& 31. Sixtin de regalib. d.
lib. 2. cap. 2.

(55)
A num. 24. vsque ad nu. 35.

69 El segundo motivo se funda, en que las Palabras; *Fuera de los caminos publicos, y Reales*, pueden referirse à la palabra *llevar*, y à la palabra *executar*; las quales son diversas, y se dirigen à dos diferentes fines: pues la palabra *llevar* respeta à la cõduccion de los Presos; y la palabra *executar* mira à la execucion de las sentècias: y assi cõtiene la ambigüedad, y anfibologia de poder entenderse, que se inhibe el no poderse llevar los Presos *fuera de los caminos publicos*; y el no poderse executar las sentencias criminales *fuera de los caminos publicos*: y que con esta ambigüedad no procedia la Provision de la Firma.

70 Confieso (Señor Ilustrissimo) que la debilidad, y flaqueza de este motivo, no necessita de otra satisfacion, que de la de leer la Inhibicion de la Firma, que tiene dos partes discretas, distintas, y separadas. En la primera, se dà providencia à la conduccion de los Presos, que se llevan al lugar, en donde se hizo el Proceso, y se pronunciò la sentencia, para que alli se execute, diziendo: *que no se lleven fuera de los caminos publicos, y Reales*.

71 En la segunda, se previenen los lugares, en donde se han de executar las sentencias; Inhibiendo, que no se ejecuten, *sino es publicamente, y en la Plaza publica, &c.*

72 Y hallandose las palabras, *Fuera de los Caminos Publicos, y Reales*, puestas discretivamente en la primera parte de la Inhibicion de la Firma, para que sirvan al modo de conducir los Presos: con que motivo, ni razon pueden traerse à la segunda parte, que es tan diferente, y que respeta à tan distinto fin, como es, el q se ejecuten las sentencias publicamète: (56) ni en q juicio cabe, que pudiera inhibirse, que las sentencias no se ejecuten fuera de los Caminos Publicos, no aviendo causa, ni razon juridica, ni natural, que pudiera motivar vna inteligencia tan estraña à la administracion de la justicia, tan inutil à la causa publica, tan infructuosa, y vana al fin de la Ley, y tan contraria à la misma Inhibicion.

73 Mas porque se nos ha dado à entender, que intenta tambien persuadir la ambigüedad, y confusion de la Firma, en que aviendose de llevar los Presos por los *Caminos Publicos, y Reales*, se pone à los Oficiales, y Ministros en estado de no poder obedecer la Firma: porque si sucediesse prender en vn Bosque à vn Reo, condenado à muerte en Proceso Foral de ausencia, no aviendo en aquel sitio Camino alguno Publico, y Real, seria imposible llevarlo por el, ni satisfacer à la Inhibicion: como lo seria tambien, si se prèdiessse en vn Lugar distante treinta, ò quarèta leguas del Lugar, en que se le hizo el Proceso, y pronunciò la sentencia, à donde se ha de llevar.

74 Si fuesse cierto este motivo, se deve dezir en su convencimiento: que sobre que la Ley no atiende à contingencias tan raras: *Quia que raro accidunt, non sunt attendenda:* (57) si como se dize en la Inhibicion, que se lleven los Presos por los *Caminos Publicos, y Reales*, se huviera dicho, que se lleven *drey-*

(56)

Ex text. in l. 7. l. in fin. de calumniator. Grat. cap. 516. num. 6. Seraphin. de i. Ror. Rom. 353. num. 3.

(57)

Ex vulgat. ad rem text. in l. iura 3. l. ex his 4. l. Nam ad ea 5. & l. 6. ff. de legib. Misinger. supr. instit. lib. 2. tit. 1. §. Insula 20. de rer. di. vis.

(58)
Como lo declara admirablemente S. Geronimo en la milagrosa exposicion, q̄ hizo al cap. 57. de *Isaías*, vers. 10. in tom. 4. sobre las palabras: *In multitudine via tua laborasti*, diziendo: *Qui ambulat in via vna, & Regia, non laborat, de qua per Moysen præcepit Deus: Via Regia ambulabis, & non declinabis ad dextram, neque ad sinistram: Vna via est veritatis, & multa mendationum via, per quas nunc ambulare arguitur Hierusalem.*

(59)
Cum Propheta Rege in Psalm. 141.

(60)
Cum eod. Dav. in Psalm. 142.

(61)
In illarum tract. cap. 5. §. p. a num. 15. cum seqq. alii: *Nam siquidem verba Inhibitionis sunt adeò Generalia, obscura, & equivoca, quod videantur casum etiam iniustum, & iniustum comprehendere; tunc licet posset Iudex inhibitus (suo tamen periculo contraveniendi, vel non inhibitioni, ut dicitur) procedere in casibus non comprehensis in Inhibitione; tamen quia periculum fugit omnis caro, solent partes intereffate, petere has declarationes, has interlocutorias, per quas Iudex inhibens declarat talem, & talem casum, non comprehendi in inhibitione. Y en el num. 25. asienta: *Quod si firma in casu licito provissa sit, sed minus Generalis, adeò quod casum licitum, & illicitum potest comprehendere; Iudex ipse declarare poterit, quod inhibitiò solum ardeat, quoad talem effectum, causam, vel personas, & non quoad alios effectus, & causas: quod ita intelligerem, si essemus in ambiguo; an illi casus essent comprehensi, quo casu bene fieret declaratio ad mentem inhibentis, secundum tamen verba: optime ad rem Suelv. cons. 89. num. 7. & 8. ubi duo exemplaria in terminis adducit.**

(62) Ut explicuit idem Dom. Reg. Sesse in d. tract. de inhibiti. d. c. 5. §. 11. a n. 33. & 34. cum seq. ibi: *Attento quod erat vaga, incerta, dubia, & captiosa, cum nec per relationem ad aliud, posset certificari, & declarari, Mōtia. verb. Firma, vers. Firma, si est oblata, fol. 147. col. 1. ubi Portol. num. 89. & seqq.*

ta via, esto es, por el Camino derecho, que son las palabras propias, y formalissimas del Fuero *Querientes* 4. de *Offic. Cancell.* en la misma ambigüedad, y confusión dexaria la Inhibición a los Ministros Reales, y la misma imposibilidad tendrían, para llevar por el Camino derecho al Delincuente, preso en vn Bosque, o en el Lugar tan distante: y saldria la consecuencia, que siendo vaga, y confusa la Inhibición, seria tambien confusa, y vaga la disposición foral: esto no cabe, porque el Fuero es individual, y no puede dudarse, que dà providencia clara, y especifica: Luego tampoco puede decirse, que es vaga, y confusa la Inhibición.

75 Y lo que es cierto, y clarissimo es, que si la intencion de los Ministros en tal caso no fuere de sufocar al Preso en el Bosque, sino de llevarle por el Camino derecho al Lugar, en donde se pronunciò la sentencia, como lo deveràn executar, para cumplir con la estrecha obligacion de sus officios; les será muy facil encontrar el camino publico, y Real, que es el Camino derecho, dispuesto por la Ley, para que se lleven por el los Presos al Lugar, en que se diò la sentencia.

76 Deviendo entender, que el Camino derecho, verdadero es vno solo; y que todos los demás son Caminos torcidos, inventados para estorvar a los Presos el socorro de la Manifestacion: (58) y no es justo obligar al Executor de ella, a que exclame: (59) *Notam fac mihi Domine viam, in qua ambulem*; ni a que gima el afligido Preso, (60) diziendo: *In via hac, qua ambulabam, absconderunt laqueum mihi.*

77 Y no puede dexar de ponderarse con sumo dolor, que en vna causa de esta importancia, magnitud, y gravedad, se nos precise a hurtar lo precioso del tiempo, y a emplearle en la satisfacion de vnos difugios, introducidos como sombras, para ofuscar la verdad, y escurecer la claridad, que contiene la Inhibición de la Firma.

78 Y quando concedieramos al Señor Lugarteniente (sin ofensa de la verdad) que la Firma està adaptada con palabras, que pueden hazer equivoca, y dudosa la Inhibición en algun caso; no era motivo bastante, para negarla, sino que antes bien devia concederla; como lo enseña el Señor Regente Sesse, Maestro de las Inhibiciones, diziendo: (61) que el Decreto deve darse; y si despues se pidiere declarar a instancia del Inhibido, podrá declararse el caso dudoso, aunque fuere illicito, è injusto, como no comprendido en la Inhibición: a diferencia, quando es vaga, ambigua, confusa, y general toda la Inhibición, que no procede en tal caso su concessión; y si se huviere proveído, deverà revocarse. (62)

La

79. De que resulta, que de qualquiere manera, que considere la Inhibicion el Señor Lugarteniente, yà clara, porque lo es: ò yà con algunas palabras dudosas, ambiguas, y generales, como supone, devia conceder la Firma.

80. La segunda razon, en que zanja su defensa el Señor Lugarteniente, se reduce, à que la Inhibicion es excessiva à la comprehension de los Fueros, en que se funda. Y confieso, que es menester adivinar el exceso, para encontrarle, si yà no es, que le funde, como la Duda dezima, en que el Fuero 4. de *Offic. Cancell.* con quien deve conformarse; despues de aver destinado para la execucion de las sentencias *los Mercados, y Plazas mas publicas de las Ciudades, Villas, y Lugares, do las ditas Sentencias se daràn;* prosigue, diziendo: *O en otro Lugar publico acostumbrado, en semblantes actos.* Y que la Inhibicion de la Firma, despues de aver dicho: *O en otro Lugar publico acostumbrado para semejantes actos,* añade: *En las Ciudades, Villas, y Lugares del presente Reyno.*

81. Pues en el dictamen de algunos, que han interpretado este Fuero, cabe, que para el Señor Governador, el otro *Lugar publico acostumbrado*, de que habla el Fuero, son los Montes, y Despoblados: y que assi lo tiene declarado la costumbre, y observancia subseguida, que es el mejor interprete de la Ley. Pero que aviendo añadido, y pospuesto la Inhibicion las palabras: *En las Ciudades, Villas, y Lugares,* ciñe, y concreta el otro *Lugar publico acostumbrado*, à los Lugares publicos, que las Vniuersidades acostumbran executar las sentencias criminales.

82. Tan supuesto es el exceso, como la interpretacion: pues aunque se han reconocido todos los Autores con el desvelo, y reflexion, que pide la gravedad del asunto, no se ha podido encontrar alguno, que diga, que las palabras: *O en otro Lugar publico acostumbrado en semblantes actos*, puedan entenderse de los Montes, y Despoblados para con el Señor Governador. Antes bien el Señor Bardaxi, comentando el Fuero *Querientes* 4. de *Offic. Cancell.* (63) dize: que las palabras: *O en otro Lugar publico acostumbrado, en semblantes actos;* no pueden entenderse de otro lugar, sino de aquel, en donde se hizo el Proceso, y se pronunciò la Sentencia. Y en el tratado especial, que compuso del Oficio de la General Governacion de este Reyno, propone la question: (64) si el Señor Governador puede mandar executar legitima, y foralmente las Sentencias criminales de muerte, en los Montes, y Despoblados? Y aunque trae por via de argumento dos razones muy debiles à favor del Señor Governador, como son el dezir; que convienen à semejantes execuciones las palabras del Fuero: *O en otro Lugar publico acostumbrado;* pues executandose en los Montes, se hazen publicamente, y en lugar publico, porque lo son lo Montes; y no les falta lo *acostumbrado*, por averse executado en ellos muchas vezes.

83. Pero, sobre que estas dos razones, vnicas (que no trae

F

otras)

(63)

In fol. 79. nu. 10. vers. *Contramen, col. 4. in princ. ibi. Et Forum noster, dum dicit debere fieri in Mercato, vel Platea Locci, ubi lata est sententia, VEL ALIO LOCO PUBLICO SOLITO, intelligi debet, scilicet ipsius loci, ubi lata est Sententia: Quia verbum, ALIUS, est repetitivum similium, & precedentis qualitatis, l. quicumque, Cod. de serv. fugit. cap. Sedes, de rescript. & sic repetit locum, & publicitatem illius, ubi lata est sententia. Item dictio aut, ò, ponitur inter similia. Paris. cons. 164. vol. 4. Item una pars alternati vè dubia declaratur per aliam, l. 1. de reb. dub. Dec. in cap. Placuit de testib. ex quo dicta verba Generalia, VEL ALIO LOCO PUBLICO SOLITO, debent intelligi ipsius loci, ubi lata est sententia, per supra dicta. Y añade tambien las razones siguientes: *Et quia verba generalia, sunt trahenda ad limites rationis, l. adigere, §. quamvis de iur. Patronat. l. cum Pater, §. dulcissimis de leg. 3. si ergo ratio premissorum est illa, quâ d. For. Muy convenient, consequens est, ut talis locus publicus sit, ubi est Processus, & pars, & ubi sit copia defensionis; iste siquidem intellectus est capiendus, qui à Sapiētibus laudatur, l. Sabinus Aristo, de leg. præstand. nec ille, qui non sonat benè in auribus vulgi, Bald. de pac. Constan. verb. Apicem: Si ergo in montibus, & vineis, nō potest captus se defendere, iam illa suffocatio, ibi facta, est contra rationem Fori, & sic contra Forum.**

(64)

En el Cap. 18. in Criminal. in num. 24. 25. & 26.

(65)

Alli: *E contra, quod dicti Praesides non possint condemnatum in Regia Audientia, extra locum solitum Civitatis Casara-gusta facere executiones in montibus, videtur probari. Primo per dict. For. Muy convenient de Iudicijs, tam in dicto, quam in ratione; dicitur ibi, quod fiat executio in loco publico, ad effectum, quod possit habere Ad vocatum, & Procuratorem, & uti remedijs, eidem competere valentibus, ibi: Vbiūque ergo extra locum Iudicis, vbi de Processu, & meritis Cause nō habetur notitia, fiat executio, devenitur cōtra Fori rationem expressam. Quid etiam possunt iuvare Advocati & Procuratores vbi non sunt? & de meritis Cause non habetur notitia? Imo omnes executiones, quae modo praedicto fiunt, mandantur fieri, ut dictus captus, & condemnatus de dictis suis defensionibus se iuvare nō possit, & sic in illis devenitur contra expressam legis rationem: ergo contra legem, leg. nominis, & Rei, de verbor. significat. non enim in montibus, silvis, vineis, aut campis fieri debent executiones, ut dicit Bald. in rubr. de fide instrum. in fin. y profigue, apoyando este punto, con fundamentos muy solidos, y eficaces en el nu. 29. y siguientes.*

(66)

In praallegato cap. 18. in nu. 29. pag. 234. col. 1. ad mediū, ibi: *Quis potest dicere mentem statuentium fuisse, ut in Aremo in Campis, vel Vineis executiones praedictae, & suffocationes fiant? vbi de partibus, nec Processu habetur notitia? non enim in talibus locis reperiuntur Advocati, & Procuratores, qui damnatum defendere valeant, & sic tales executiones videtur contra rationem legum, & mentem statuentium, nec decet, ut dicit Bald. quod in vineis, aut Campis talia fiant, ut dictum est sup. Vide Pertus. sup. eod. Foro Querientes.*

(67) In num. 9. vers. *Et licet verum sit.* fol. 391. alli: *Et licet verum sit, quod quilibet captus à Iudice censetur ipso Foro manifestatus per Curiam Iustitiae Aragonum, nihil hominis dicta actualis manifestatio magis timetur, ut experientia docet, ex quo multoties capti, & condemnati in vim statutorum, timore actualis Manifestationis, suffocantur in Carceribus, aut montibus occulte, & praecipitantur, ne manifestationis executor eos apprebendat; quia si fieret dicta actualis manifestatio, impediret dictam executionem.*

otras) ellas mismas convencen lo exorbitante, extraño, irregular, è injusto de esta inteligencia, tan impropia, y contraria al entendimiento, y fin de los Fueros, como se ha fundado: el mismo Bardaxi en el nu. 28. y siguiētes (65) assiēta lo contrario, diziendo: que semejantes execuciones son ilicitas, nulas, y desfavoradas, y que se oponen expressemente al Fuero *Muy convenient 4. de Iudicijs*, al Fuero *Querientes 4. de Offic. Cancell.* y al Fuero *unic. tit. Prohibicion de carceles*. Y finalmente concluye exclamando: (66) *Quien puede dezir, q̄ el animo, y menede los Legisladores fue, que en los Montes, y Despoblados se puedan hazer estas execuciones, en donde, ni se tiene noticia del Proceso, ni ay Abogados, ni Procuradores, que puedan defender al Reo? Y assi, no puede dexar de entenderse, que se executan contra toda la razon de la Ley, y contra la mendede los que la establecieron.*

84 Y calificando esta verdad en la Prefacion à los Fueros *de Manifestat. personar.* (67) dize: que el fin de sufocar precipitadamente à los Reos en los Montes, es, porque no los encuentre la Manifestacion, y no se impidan con ella las execuciones de las sentencias criminales.

85 A mas, que la Inhibicion no añade lo que supone el Señor Lugarteniente, sino que dize lo mismo, que dize el Fuero *Querientes 4. de Offic. Cancell.* pues este dispone, que las sentencias criminales no se executen à otra hora, ni en otro lugar, *sino en el Mercado, ò Plaza mas publica de la Ciudad, Villa, ò Lugar, do la dita sentencia se darà, ò en otro lugar publico acostumbrado en semblantes actos, y publicamente, sino de Sol à Sol.* Y la Inhibicion dize: que dichas sentencias criminales no se executen, *sino es publicamente, y en Plaza publica, ò en otro lugar publico acostumbrado para semejantes actos, en qualesquiere Ciudades, Villas, ò Lugares del presente Reyno, donde dichas sentencias se dieren, ò huvieren dado respectivamente; executando dichas sentencias segun dichos Fueros.*

86 Y conuinando las palabras de la Inhibicion con las del Fuero, no parece, que pueden ajustarse à su disposicion con mas puntualidad: y podrian aver quietado el animo, y assegurado la inteligencia del Señor Lugarteniente las palabras siguiētes, con que concluye la Inhibicion, diziendo: *Executando dichas sen-*

sentencias segun dichos Fueros; con que se sujeta, y reduce el contenido de la Inhibicion à lo q̄ disponen dichos Fueros, (68) quitando con tanta claridad toda la duda, en el mas nimio, escrupuloso, y rigido dictamen.

87 Y en quanto à que la Observancia subseguida ha interpretado las palabras: *O en otro lugar publico*, entendiendolas de los Montes, y Despoblados para con el Señor Governador: aunque reconocemos, que la observancia subseguida es el mejor interprete de la Ley, (69) se dize: que de ninguna manera las ha podido interpretar, ni declarar en essa forma, por tres razones.

88 La primera: porque el caso interpretado por la observancia subseguida no ha de ser contrario; fino de la misma especie, y calidad, que el claro, especificado, y dispuesto por la Ley; (70) y la publicidad de los Montes, y Despoblados es distinta, y diametralmente contraria à la de los Mercados, y Plazas publicas.

89 La segunda: porque la razon final de la Ley ha de comprehender igualmente el caso claro, y el interpretado; (71) y si este se entendiese de los Montes, y Despoblados, no podria comprehenderlo el fin de la Ley, que vnicamente consiste, en que las sentencias criminales se executen publicamente en los Mercados, y Plazas mas publicas, ò otros lugares publicos acostumbrados, para que los Reos puedan tener Abogados, y Procuradores, que los defiendan, y valerse assi mesmo de qualesquiera recursos forales, que les pareciere ser mas vtils, y convenientes.

90 Y la tercera; porque la observancia subseguida solamente puede interpretar lo dudoso, pero no lo claro; (72) y estando tan clara la disposicion de dichos Fueros, no podria ser interpretativa, ni declarativa, sino destructiva, y contraria à lo literal de ellos, à su razon proemial, y à la mente, y fin de la Ley; y assi, no puede hazerse merito de ella: porque disponiendo nuestros Fueros con tanta evidencia, y claridad, que las execuciones se hagan publicamente en los Mercados, y Plazas mas publicas, y no escondida, ni secretamente; para que los Reos puedan lograr el Patrocinio de los Abogados, y Procuradores, y ayudarse de los recursos forales: como puede dezirse, que se interpretan, y de claran, executando las sentencias en los Montes, y Despoblados, en donde no se obra con la publicidad, que quiso la Ley, esto es, à vista de todo el Pueblo; y en donde no ay Abogados, ni Procuradores, que puedan patrocinar à los Reos. A esto se llama interpretar, y declarar? Esto no es sino deshazer, y destruir toda la razon proemial, dispositiva, y final de estos Fueros, contra la Real voluntad de su Magestad, que manda, se observen perpetuamente, y no se violen, con tan notable perjuizio de la causa publica, y con daño tan irreparable de los Reos, privandolos en la vltima, y mayor affliccion, y mortal

(68)

Ita Morot. resp. 1. nu. 10. Grat. discept. 28. num. 32. Castill. tom. 7. de Tertijs cap. 5. per tot. Casanate conf. 55. num. 1. Bardaxi in Comment. ad For. 2. de Pralatur. num. 3. Sesse decis. 93. num. 16. Suëlves in Cent. conf. 12. num. 8.

(69)

Suelv. in Cent. conf. 2. nu. 19. & conf. 67. nu. 14. & Semic. 1. conf. 33. nu. 21. & Semic. 2. conf. 6. num. 13. conf. 29. n. 3. & conf. 41. nu. 8. D. Reg. Sesse decis. 90. nu. vlt. & decis. 209. num. 19. & 22. & in tract. de inhibit. cap. 8. §. 3. d. nu. 143. Bardaxi in Comment. ad For. 4. de Offic. Cancell. nu. 10.

(70)

Mascard. de Interpretat. statutor. conclus. 5. nu. 251. Optimus ad rem text. in l. non aliter, ff. de leg. 3. l. 3. §. toties, ff. de damn. infect. Anton. Monach. Florent. decis. 16. num. 11. Hipol. conf. 25. num. 10. Surd. decis. 122. num. 13. & conf. 152. nu. 38. Gutier. pract. lib. 3. q. 17. num. 227. Rot. Rom. apud Farin. decis. 697. num. 7. tom. 2. p. 1.

(71)

Alderan. Mascard. de interpretat. statutor. concl. 4. num. 60. & 61. & 179. & conclus. 5. num. 19. Paul. de Castro in l. quamvis in fin. Cod. de fidei-commis. Paris. in conf. 69. nu. 178. Sesse decis. 430. num. 2. ex text. in l. adigere, §. quamvis, ff. de iur. Patronat. l. si Pater, ff. de heredib. instituend.

(72)

Vela dissertat. 42. nu. 44. Noguierol. allegat. 2. à num. 83. Pareja de instrument. edit. tit. 2. resolut. 6. nu. 207. Castillo lib. 5. controvers. cap. 93. §. 7. per tot. Casanate conf. 53. nu. 76.

(73) Optimè noster Bardaxi in *Comment. ad For. 3. tit. Reparo del Consejo de la Corte* fol. 446. col. 3. in princ. ibi: *Hoc fieri debet, ut ultro, citroque factis interrogationibus, & responsionibus Advocatorum, facilius Iudices deliberare valeant.* Ita Burg. de Pace in *preem. ll. Castellæ, num. 289.* in fin. Xamar. de *Offic. Iudic. & Advoc. part. 3. quæst. 2. nu. 24.* Gregor. Lopez in *l. 13. tit. 4. partit. 3.* Bobadill. in *Poluic. lib. 2. cap. 5. num. 50.* Ruginel. de *Appellat. §. 6. gl. ff. 2. cap. 3. nu. 7.* Barg. de *Syndic. part. 8. tit. 2. considerac. 3. §. 1. nu. 120. cum seqq.* Sesse decis. 415. n. 30. Suelv. *semic. 1. conf. 28. n. 39.* (74) *Vt testatur Juriscons. Arcad. Chares, in l. munerum 18. §. Mixta, ff. de munerib. & honorib. ibi: Herenius Modestinus notando, & disputando bene, & optima ratione decrevit.*

(75) Nam ut docet Bald. in *cap. 1. de milit. vassal. Index, qui non loquitur, & obtumescit, iustitiam denegat.* Y Fontanella in *decis. 9. num. 19.* dize: *Quod suspicantur Partes, nolle istos Iudices, qui sic obtusis auribus Partes, & Advocatos audiunt, ut nihil unquam eis respondeant, quod veritas prodeat in lucem, quod sciant, quid eis noceat, ne satisfacere possint, cum negligant modum, quem reliqui tenent per viam disputationis.* Optimè Ananias in *cap. Excommunicamus, §. moneant, de heret. & Mainer. de regul. iur. in l. non videntur data, §. qui iussu, num. 41.*

(76) Establecido por el Señor Emperador Carlos V. en las Cortes, que celebrò en Zaragoza el año de 1528. fol. 70. en las palabras siguientes: *Y los tales puntos, y dudas se continuaràn en el libro del Consejo, y de aquellos se daràn traslados à los Abogados, y à las Partes, si averlos quisieren: para que sobre aquellos informen, y aleguè ante los dichos Lugartenientes en Consejo.* Y lo mismo dispone el Fuero unico tit. Dentro de que tiempo, y en que lugar los Abogados han de informar à los Iuezes, hecho por el Señor Rey D. Felipe Primero, en las Cortes de Monzon año 1553. fol. 192. diziendo: *si se les ofrecieren algunas dudas, sobre lo alegado, y informado, se an obligados dezirlas à los dichos Abogados, à fin, que puedan satisfacerlas.*

(77) Hacque consideratione doctissimus Fontanella, despiciens vnus suffragium in *decis. 561. nu. 18.* asserit: *Votum vnus Senatoris in contrarium reddere videbitur rem hanc non tam facilem. Mihi facillima nihilominus apparet; vellem ne vllus vnquam litigaret, ne hominum Iudicijs tam varijs se exponeret: si concurrisset cum isto, prout poterat (sed mihi erat impossibile) maior pars? quæ infelicitas? quod infortunium? Hæc permittit quandoque Deus, ne nostris nimium fidamus limitatis ingenijs; sed nos homines esse consideremus, & nihil humani à nobis alienum putemus, & errare non solum posse, sed debere arbitremur, & nobis metipsis persuadeamus.*

tal congoja, del privilegio de la Manifestacion, y de todos los demás recursos forales, que se establecieron para su beneficio, remedio, y consuelo.

91 A mas, que si no obstante estas razones, tan convincentes al parecer, tenia por dudosa, vaga, y excessiva la inhibicion de la firma el Señor Lugarteniente, devia averlo participado por duda al Ilustrissimo Consistorio, para q̃ informado sus Abogados en voz, y por escrito en su satisfacion, se apurasse la verdad, (73) que se encuentra por el camino de la disputa, y de la conferencia; (74) de que huyò el Señor Lugarteniente: pues no aviendo comunicado sus dudas, diò á entender, que no deseava salir de ellas, ni hallar la luz, y verdadera inteligencia de la Inhibicion. (75) Contraviniedo expressemente al Fuero 1. tit. *De la forma de hazer la relacion de los processos*, que es el 3. *Del Reparo del Consejo de la Corte*, (76) que claramente dispone, que los Señores Lugartenientes tengan obligacion precisa, è indispensable de participar las dudas à las Partes. Y dando por escusacion el Señor Lugarteniente, que no proveyò la Firma, porque era dudosa, vaga, y equivoca; no aviendo participado por duda à los Señores Diputados la razon, en que fundava su incertidumbre, y ambigüedad; no es mas que escusarse de tantos contrafueros, con otro contrafuero tan claro, que no tiene satisfacion.

92 Reducese la tercera razon de la defensa del Señor Lugarteniente, à dezir: que esta Firma se ha concedido contra los estilos, y practicas del Tribunal de la Corte del Ilustrissimo Señor Iusticia de Aragon, inconcusamente observadas, para el modo, calidades, y clausulas, que deven obtener los Decretos de Firmas, y sus Inhibiciones.

93 Y despues de venerar su grande literatura, no podemos omitir, en satisfacion, y apoyo de la justificacion, con que se proveyò la Firma, que fue voto singular en negarla el Señor Lugarteniente; (77) y sobre que la verdad vâ mas aventurada en el dictamen de vno, que en el de muchos, en quienes se halla

lla con mayor seguridad, y satisfacion, por ser mas entero, cabal, y perfecto el juicio, que se funda en su voto, y parecer, que en el de vno solo; (78) siendo los quatro Señores Lugartenientes, que la concedieron, tan experimentados, y versados en las practicas, y estilos de su Tribunal, no se puede dezir sin temeridad, que no se conformaron con ellos.

94 A mas, que lo convence la misma concession de la Firma; porque el modo de saber los estilos de los Tribunales, son sus Decisiones: y aviendose cōcedido dos vezes este Decreto de Firma, vna el año 1673. y otra el año pasado de 1698. no puede dudarse, que con sus Provisiones están calificados los estilos, y practicas del Tribunal de la Corte: mayormente estando este Decreto de Firma en su fuerza, eficacia, y valor, y cōfirmado vna vez en juicio contradictorio, con tanta reflexion, y cōtan maduro examē, como es notorio; y lo persuade la superior, y mas poderosa instancia, con q̄ se ha pido revocar; cuya circunstancia no devia (como se supone) retraer al S. Lugarteniente de la vniformidad de los quatro Señores Lugartenientes. (79)

95 De que se sigue, que está tan lexos de averse concedido esta Firma contra los estilos, y practicas del Senado de la Corte;

G que en el Reyno de Sicilia, mandando: Que la justicia se administre igualmente, sin atender à respeto alguno humano, aunque litigue el Regio Fisco, como parece por la Recopilacion, yCodigo de dichas Leyes Sicilianas, que hizo D. Mario Cutello en el Capitulo 11. donde despues del Epigrafe: *Quod Iustitia fiat æqua lance; nullo habito respectu*, dize: *Item, sua placet Maiestati, quod vniversis, & singulis fiat iustitia cōplementum*, TAM CONTRA REGIAM MAIESTATEM, QVAM CONTRA QVOSLIBET INDISTINCTE. Circumscrip̄to omni favore, amore, & servitio, precibus, odio, vel mercede: sine differentia, aut delectu, acceptione personarum: Ita quod in iustitia fienda nulla fiat turbatio, vel prohibitio Officialibus Ordinarijs: imo fiat eius actualis executio, tam contra Potentes, quàm contra debiles, placet Regiæ Maiestati.

Y escoliando en la Nota 10. Mario Cutello las palabras: TAM CONTRA REGIAM MAIESTATEM, QVAM CONTRA QVOSLIBET INDISTINCTE, dize: *Quis enim Iudex tam pusilli animi erit, vt à recto, eo solum nomine, quod in Regem Sententiam proferre debeat, declinet: Dùm Rex se eius iudicio submisit? Summum quisque, inquit Plinius in præfat. Naturalis Historiæ causæ suæ Iudicem facit, quemcumque eligit. Scit enim ipse, qui, & Lex animata dicitur, Iudicem ex præscripto legum indicare necessum esse, quæ personæ qualitate non mutantur: quamobrem, nec Arbitri æquitatem admittere voluit Compromisso Fiscalium, Patrimonialiumque Causarum, imò & feudalium, ob directâ iura, quæ obtinet interdicto Const. Constitutionem Divæ Mem. Apont. cons. 52. tom. 2. innuens summo rigori subiacere, Regem potius convenire, quàm quod specie æquitatis à iustitia declinetur, existimansque nullas esse debere Fisci Causas, nisi bonas; quarum, Seneca teste lib. 2. cap. 7. de benefic. Melior videtur conditio, si ad Iudicem, quàm si ad Arbitrum mittantur: quia illum formula includit, & certi, quos non excedat terminos, ponit: huius libera, & nullis adstricta vinculis religio, & detrudere aliquid potest, & adijcere, & sententiâ suam, non prout Lex, aut iustitia suadet, sed prout humanitas, & misericordia impellit, regere: Quapropter Aristot. 1. Æth. cap. 19. aiebat; malle se ire ad Arbitrum, quàm in ius: nam Arbiter id, quod æquum est respicit: Iudex Legem: imò Arbiter eius rei causa repertus est, vt valeret æquitas; nam sic ipse accipit, quod etiam rectum non sit, extra naturalis Iustitiæ Regulas: quo fit ne in nihilo quidem differant hodie inter Principem, & Subditos iudicia, ab eis, quæ inter privatos ipsos exercentur: ea demum libertate in Dominijs Regis nostri, patrimoniales Iudices in eum, quo in quemquam alium Sententiam dicunt: quo fit, vt humillimæ sortis homines sæpius viderimus ad maiora munera assumptos, qui plus æquo in similibus libertatem sibi sumpserunt, quod prudenter factum est: nam apud bonos, vt nostri sunt Principes, veritas, ac dicendi libertas in magno pretio habenda sunt, quibus maximè laus virtutum cæterarum inest, quibusve eorum animum merito sibi devinciunt. Nam è converso, qui, quod sentiunt, etiam si optimum sit, invidia, amittendæque Principis gratia dicere non audent, à publicis muneribus arcendi sint, imò, & loco (quem obtinent) movendi: Nam Sophoclis sensu*

Linguam, cui suspendit inclusam metus.
Vt nunc, ita olim visus est semper pessimus.

(73)

Videndus text. in l. final. vers. Lex etenim, Cod. de fideicom. Can. extra 94. distinct. Cap. Prudentiam in fin. vbi Panor. mit. nu. 4. de Offic. delegat. Y por esta razon, no deve vno fiar tanto de si, que le parezca comprehēde mejor la verdadera inteligencia de la Ley, y que su resolucion es la mas acertada, q̄ la de otros Varones doctos, y graves, que entienden lo contrario, vt late Hojed. de Benef. compatibilit. lib. 2. cap. 1. nu. 18. & Panor. mit. nu. 15. Mantu. nu. 109. in Cap. 1. de Constitutionib. & ibi communiter DD.

(79)

Como lo ordenò el Serenissimo Señor Rey Don Martin, en las Leyes, que estableció

(80)

Ut probatur ex observ. 4. de Prescriptionib. Molin. verb. Prescriptio, vers. Secundo, fol. 260. vbi Portol. nu. 14. D. Reg. Sesse decis. 125. num. 25. decis. 203. nu. 4. & decis. 300. num. 17. 19. & 24. Suelv. in Cent. cons. 9. nu. 31. iuxta text. in cap. super quibusdam, §. Præterea, de verb. signific. vbi Glos. verb. Non extant. cap. 1. de præscript. text. in leg. hoc iure 3. §. ductus aqua, ff. de aqua quotid. & æstiv. taliter quod operatur idem quod lex, ex vulgari text. in l. 1. §. ult. l. in summa, in princ. de aqua plur. arcend. Gail. lib. 1. observ. 21. num. 15. Castill. de Tertijs cap. 3. nu. 6. cū seqq.

(81)

Ut notat D. Emmanuel Goncal. Tellez, super Decretal. in cap. 1. num. 11. de consuetud. Bald. in l. de quibus 31. ff. de legib. facit, l. 2. Cod. quæ sit long. consuetud. Giurb. in consuetud. Senat. Mesanens. in præm. num. 18. & 27. in medio, ibi: Consuetudo non potest, nisi ab omni Populo, vel eius maiori parte introduci. Nam & Cicer. lib. 2. de invent. ius, inquit, esse putatur, quod voluntate omnium, sine lege Veritas comprobavit: Et Author Rhetoric. ad Heren. Consuetudinem ius esse, scribit, quod sine lege, æquæ, ac si legitimum sit, usitatum est.

(82)

Ita Noster Ramirez de Leg. Reg. §. 17. à nu. 2. cum seqq. ibi: Est quippe Rex, qui iuret, qui statuit, licet consensu Populi, in quatuor Stamentis representati, & sicut manus in digitos distributio eius; nec robur, ne decus inminuit, sed illius usum expeditiorem, atque utiliore reddit, cum semper ab eius pendeat imperio, illos huc, vel illuc deflectere. Sic Rex Noster, auditis sententijs quatuor Brachiorum, seu Stamentorum Regni, potest eas tanquam digitos in manu comprimere; aut si placeat, secundum eas, leges ferre. Qui Populi consensus, pro legibus de novo ferendis, vel antiquis derogandis, cum proveniat secundum aliquos, ex lege Regia, quæ Regis Principatum stabilivit, non esset regere Populum, nec ordinare Rempublicam, sed destruere Regni formam, si omnia ex arbitrio licerent; cum licet omnia, potentia si dominetur, valeant; tamen tunc regnandi materiam, & subiectum sibi adimit.

que antes bien ha faltado, y contravenido à ellas notoriamente el Señor Lugarteniente, en averla negado.

96 Y querer dar à entender, que su dictamen fue el mismo, que tuvo su Tribunal el año de 1673. verdaderamente no se comprehende, à vista de que los hechos publican lo contrario: pues aviendose concedido la Firma aquel año; para que su dictamen fuera el mismo, que tuvo entonces el Ilustrísimo Tribunal de la Corte, devia averla concedido tambien el Señor Lugarteniente; y si despues se pidiera declarar, y tuviera por relevantes los meritos de la Declaracion, podria declararla: y de esta manera seria su dictamen conforme al que dize, que tuvo su Tribunal el año de 1673.

97 Y finalmente funda el Señor Lugarteniente la quarta razon de su defensa, en que la Inhibicion de la Firma era contraria à la costumbre, y possession inmemorial, que se avia alegado, y probado en las dos Firmas, que se pidieron, por parte de los Procuradores Fiscales de su Magestad (que Dios guarde) la vna; y la otra por el Ilustrísimo Señor Regente la General Governacion.

98 Y en su convencimiento, y satisfacion se dizen dos cosas. La primera: que las referidas costumbre, y possession inmemorial, aunque gozan de tan nobles efectos, y prerogativas, que tienen fuerça de Ley, y son el mejor titulo, que se puede alegar: (80) pero en el caso presente no puede aver costumbre, que tenga fuerça de Ley; ni la possession, que se supone, puede inducir prescripcion.

99 Que no pueda aver costumbre, que tenga fuerça de Ley, es evidente; porque pretendiendose inmemorial, introducida, y establecida por los Ministros, y Oficiales Reales, era preciso, que intervinieran en su principio, y constitucion quatro circunstancias; à saber es: la voluntad del Principe; el consentimiento tacito de todo el Pueblo, ò de la mayor parte de el; causa justa, y razonable; y frecuencia de actos, executados por tiempo tan dilatado, q̄ exceda à la memoria de los hōbres. (81) Y en la costumbre, que se supone, faltan todos estos requisitos.

100 En primero lugar, no se halla aprobada expressa, ni tacitamente por el Principe, en quien reside la potestad legislativa, con la intervencion, y consentimiento de la Corte General. (82) Porque aviendo jurado el Rey nuestro Señor (que Dios guarde) y sus Gloriosos Progenitores, la observancia de nuestros Fueros; no se puede, ni deve presumir, ni creer de tan Catolicas Magestades, que assintieran à su transgres-

gressión: (83) antes bien su Real animo, y recta intencion ha sido siempre de que no se violen, ni se execute cosa alguna contra los Fueros, y Libertades de este Reyno; como lo tienen expresado en la Declaracion del Privilegio general, en aquellas admirables palabras: *Empero no es su intencion, querer se faga, que sea contra Fuero, è libertad del Reyno*; (84) dignandose de llamar à nuestros Privilegios, *Aceptabilissimas libertades*: (85)

101 Y lo explican con el religioso vinculo del juramento, cõ q̃ (por su Real dignacion) no solamente ofrecẽ su observancia, al tiempo de coronarse, sino que mandaràn à sus Ministros, y Oficiales Reales, que los observen inviolable, y perpetuamente, diziendo: (86) *In bona fide, & sine omni fraude, & machinatione quacumque, Nos in nostra propria Persona custodiemus, observabimus, & per nostros Officiales, & alios quoscumque custodiri, & observari mandabimus, & faciemus inviolabiliter observari, & custodiri Foros infrascriptos, sub rubrica præmissa contentos; necnon & alios Foros, Privilegia, libertates, usus, & consuetudines dicti Regni Aragonum, vel Locorum ipsius: & quod contra ipsos, & ipsa, vel aliquem, seu aliqua ipsorum, in totum, vel in parte, non veniemus, nec venire faciemus, nec consentiemus aliquo modo, ratione, sive causa, palàm, vel occultè*. Movidos de la razon, que donde prevalece la observancia de las Leyes, cessan las violencias, se destierran los delitos, y gozan las Republicas de la feliz tranquilidad, (87) que turbaria con publico escandalo su violacion. (88)

102 Y lo persuade, el aver merecido este fidelissimo Reyno, de la soberana benignidad, y paternal amor, con que le han mirado siempre los Serenissimos Señores Reyes, el catolico zelo, con que han procurado mantener à tan leales Vasallos en la mayor, y mas puntual observancia de sus nativas Leyes, Privilegios, y libertades; como lo diò à entender el Señor Rey Don Alonso el IV. llamado el Benigno, y Piadoso, en su respuesta à las quejas de la Señora Reyna Doña Leonor, su Muger, Hermana del Rey Don Alonso de Castilla, (89) diziendo: *Nuestro Pueblo, ò Reyna, es libre, y muy conatural su libertad, la qual no podemos quitar, ni impedir; no padece servidumbre alguna, como otros Pueblos; y assi nuestros Vasallos nos reverencian, como à Señor; y nosotros à ellos los estimamos, como à fieles Subditos, y Compañeros*.

103 Sin que por la religiosa observancia de nuestras Santas Leyes se disminuya el Regio esplendor de la Suprema Au-

torient. Quamobrem asserit I. C. Vlpianus in l. Congruit 13. ff. de Offic. Præs. Quod congruit bono Præs. i carare, ut pacata, atque quieta Provincia sit, quam regit; quod non difficile obtinebit, si sollicitè agat, ut malis hominibus Provincia careat, eosque conquirat, l. 6. §. si quis Accusatorem, ff. de munerib. & conducit For. 1. de tenonibus fol. 179. in princ. Redin. de Maieft. Princip. fol. 91. nu. 160. & fol. 97. nu. 11.

(88) Ramirez de Leg. Reg. §. 23. num. 43. ibi: Cum ex lesione Fororum, facile status publicus, & universalis Regni turbetur; cum Aragonensium animi, nulla de causis magis moveantur, quam fractione Fororum. Maita de iurisdic. part. 1. cap. 52. num. 16. & 17.

(89) Como refiere D. Juan Francisco de Montemayor, y Cuenca en la Sumaria Investigacion del origen, y privilegios de los Ricos hombres, y Nobleza de Aragon, en la Dedicatoria al Rey Nuestro Señor, fol. 45. pag. 2. in fin.

(83)

Idem Ramirez ubi sup. §. 19. nu. 6. in fine. ibi: Ex qua ratione inter alia evenit Regem nostrum Foris ligari. Et quia in verosimile credi non debet, ut ex text. in leg. qui habebat 1. ff. de leg. 3. l. non est verisimile, ff. quod met. caus. Mascard. de probationib. conclus. 1370. n. 2. Exornat Giurb. in consuet. Senat. Messanen. in proem. nu. 23. ibi: Sed non plus tribuatur consuetudini, quam oporteat, eam Princeps, non adversus rationem, non adversus legem, servare patietur.

(84)

En el §. A este Capitol. fol. 11. col. 3. ad med.

(85)

Como se vè en el Proemio de las Cortes, que celebrò en Huesca el año de 1285. el Señor Rey Don Jayme el Conquistador, que es el primero, que se expone al principio de los Fueros, donde al fin dize: *Per hos Foros in pluribus, quos antiqui Fori, non sine magno temporalium rerum incommodo, ac animarum periculo, non zelo iustitiæ, sed ambitiosa malitia instigebat; dominio nostro per eos nihil accrescendo penitus: nec Subditorum nostrorum LIBERTATIBVS ACCEPTABILIBVS detrahendo*.

(86)

Vt disponitur in For. vnic. tit. de ijs qua D. Rex, fol. 14. edito Casaraugustæ anno 1348.

(87)

Vt respondit Phit. Cressio interroganti: Quod maximū putaret imperium? Id (inquit ille) in quo leges plurimum va-

(90)

Vt ex text. in l. digna vox, c. de legib. notat erudite Ramirez de Leg. Reg. §. 17. nu. 5. ibi: Inde Imperator digna esse maiestate Regnantis vocem indicavit: se legibus alligatum, Principem profiteri; cum ex inris autoritate eius pendeat autoritas, & maius imperio sit, legibus subijcere Principatum, ac tanto magis maiestas fulgeat, quanto is, qui eo cognomine vititur, sanctior, & iustior est: cuius dignitas, & autoritas non minuitur leges subditis observando, imo augetur, & eius status firmiter redditur.

(91)

Quiquidem extat in volum. Foror. lib. 1. fol. 14. col. 3.

(92)

Paul. in l. inter stipulantē 83. §. 1. ff. de verbor. obligat. punctim Eximius Suarez in tract. de leg. lib. 7. cap. 12. num. 1. ibi: Certa, & communis resolutio est, actus introducentes consuetudinem, voluntarios esse debere. Et ratio est, quia actus consuetudinis non inducunt illā, nisi ratione consensus Populi, qui per illos inducatur; sed actus non indicant consensum, nisi sint voluntarii: ergo ut consuetudinem introducant, necessarium est, ut voluntarii sint. Y en el num. 19. dize: Secundo infertur, ex dicta assertione,

consuetudinem non obtinere, neque induci per actus factos per vim, vel gravem, vel iniuriosum metum: ita docet in substantia Bartol. in l. 2. c. quæ sit longa consuetudo. Anton. cap. ult. de consuet. Cravet. conf. 814. n. 10. vers. 7. tom. 5. Es puntualissima la doctrina de Bartol. in §. ex non scripto instit. de iur. natural. & civil. num. 11.

(93) Vt aparet ex Foris sub tit. de Manifest. Personar. ex For. vnic. tit. de la Carcel de Manifestados, & ex For. Porque tit. de Manifest. honor. La qual se introduxo por causa tan sumamente justa, como refiere Miguel del Molino, in verb. Manifestatio, fol. 216. col. 2. in fin. diziendo: Manifestatio Personarum fuit inventa ad finem, & effectum, ne aliquis sine Cause cognitione, aut ex abrupto, & in provisso contra forum ledatur in sua persona, aut occidatur; & ne furor, aut ira Principis, aut alterius, cum aliqua forte sinistra, & falsa informatione, absque Cause cognitione, contra aliquem exequatur. Por esta racon dize el Señor R. Sesse de Inhibit. cap. 1. §. 2. num. 2. Quod Manifestatio est remedium oppositum præcipitationi, qua moveri possent Indices, exequendo aliquam Sententiam Criminalem contra ius & Forum: quia cum præcipitatio sit noverca iustitiæ. Clement. Pastoralis, §. verum de re indic. cum alijs adductis per Felin. in cap. Ecclesia Sanctæ Mariæ num. 35. de Constitutionib. Hipol. in l. statu liber. num. 2. de quæstionib. Magna cum ratione statuerunt Imperatores, quod quando Princeps mandat aliquem puniri severius, quam decet, & ultra solitum, debet executor supersedere per triginta dies, expectans si forsitan Princeps mutavit iudicium, aut moderabitur pœna. Et licet hoc non possit evenire in Christianissimis, & Clementissimis Aragonum Regibus, quorum corda & actiones in manu Dei sunt. Verum Aragonenses arripuerunt inde occasionem supplicandi in Curia Generali, ut similem legem Reges conderent, ad retardandam celeritatem Magistratum sevientium in miseros Reos, ad quorum defensionem omnia se inclinant iura, l. Arrianus, cum vulgat. ff. de solutionib. DD. in l. Absentem, ff. de Penis. Optimè Bardaxi in Comment. ad tit. de Manifest. Personar. in præfact. num. 9. Ramirez de Leg. Reg. §. 20. num. 18. & seqq.

toridad, y Magestad Real; pues antes bien se aumenta, y se assegura su estado con mas firmeça: (90) y por esta razon el Serenissimo Señor Rey D. Pedro el II. advirtió en el Fuero vni-co, que hizo en Zaragoza el año de 1348. baxo el titulo, De ijs, quæ Dominus Rex, (91) que convenia à la Real Dignidad conservar, y mantener à los Aragoneses sus Fueros, Privilegios, y libertades, diziendo: Cum Regiæ nostræ Dignitati conveniat, ut ea, quæ à Nobis, & Prædecessoribus nostris inducta, & concessa fuerunt, illibata, & illæsa remaneant; & ut Fori, Privilegia, libertates, usus, & consuetudines Regni Aragonum nostris Subditis inviolabiliter observentur. Statuimus, & ordinamus, &c.

104 Tambien le falta à la supuesta costumbre el consentimiento del Pueblo, à de la mayor parte de el: porque siendo los actos, que se alegan, para establecerla, y continuarla, tan involuntarios, coactivos, y violentos; (92) y executandose clandestina, y secretamente en puestos, tã ocultos, y solitarios, como los Montes, y Despoblados, huyendo de la noticia de las gentes; no puede dezirse, que se hazen con consentimiento del Pueblo.

105 Y à mas de ser esto tan notorio, lo tiene decidido, y calificado el Gravissimo Tribunal de la Corte, hablando de este assumpto, en la vltima clausula del Motivo de la sentencia, que se pronunció en el Proceso Francisca Herbas, diziendo con viva, elegante, y eficaz expression: Exemplis siquidem iudicandum non est, nisi ex illis tacitus populi consensus colligatur: Quis autem poterit sibi persuadere, Aragonenses in libertatem vocatos consensisse? Et nescio quibus sententijs, utcumque probatis, generaliter omnia Apprehensionis, Manifestationis, & Iurisfirmarum remedia, tot laboribus, & vigilijs excogitata, tot meritis, & sanguine redempta, ad nutū hominum, quicūque illi essent, tollerentur?

106 Tampoco se funda en causa justa, y razonable; fino antes bien en tan irrazonable, injusta, y viciosa, que vā à destruir el recurso, y defensa de la Manifestacion, establecido por los Fueros, (93) apoyado del Derecho Com-

mun,

mun, (94) y recomendado de la Ley Natural, y Divina: (95) y siempre que à la costumbre se le sabe, y averigua el origen vi- cioso, y nulo, no puede tener fuerza de Ley, obrar efecto alguno, que corrija, ni derogue la disposicion legal. (96)

107 A que se aumenta, que esta referida costumbre, siendo tan exorbitante, y contraria à los Fueros, no puede estenderse de lugar à lugar, de tiempo à tiempo, ni de persona, à personas: (97) y como las execuciones de las Sentencias son actos discontinuos, y no se circunscriben à lugar determinado, por averse hecho (co- mo ex adverso se dize) en diferentes lugares, no se puede inducir costumbre con ellas en lugar alguno. (98)

108 Infiriendose de todos estos motivos, que careciendo la pretendida costumbre del beneplacito del Principe, del consenti- miento tacito del Pueblo, y de causa justa, no puede averla que su- frague al Regio Fisco, ni al Señor Governador: y mucho menos pretendiendose inmemorial; porque con el establecimiento poste- rior de tantos Fueros, no puede negarse, que (quando la huviera) quedò abolida, y derogada. (99)

H

Y

fuit reprehensus, ex publicâ egit pœnitentiam, & hinc sumpta occasione, dictus Theodosius condidit dictam legem, si vindicari, Cod. de pœnis, ut refert text. in d. c. cum apud. Et sic manifestatio personarum, secundum Foristas an- tiquos est fundata in ratione dicti decreti, & legis: & confirmat Porroles in tract. de Manifestationib. num. 2. ibi: Et quatenus ad ius commune pertinet, huic nostræ descriptioni aptissime convenit descriptio illa actionis ad exhibendum, quam refert text. in l. 2. ff. ad exhibend. ibique Odofred. nu. 1. & Azon omnino vidend. in rubric. C. ad exhibend. n. 1. & Speculat. in tit. de disput. & allegat. §. post hoc, nu. 22.

(95) Ut liquet ex text. in clem. pastoralis, de sent. & re indic. Farin. de Indicis, & tortur. q. 39. nu. 1. cum seqq. l. desertorem, §. si ad diem, ff. de re milit. l. defensionis facultas, C. de iure Fis. lib. 10. Gandin. in tit. de q. & tor- ment. num. 23. Guazin. de defens. reorum, defens. 29. c. 4. huc pertinet illud Cicer. est enim hæc Iudices, nõ scrip- ta, sed nata lex, quam non didicimus, accepimus, legimus; verû ex natura ipsa arripimus, hausimus, expressimus, ad quam non docti, sed facti, non instituti, sed in viti summus. Et melius Fr. Guiciardin. histor. lib. 10. in- quit: Est ex lege natura, cunctis mortalibus communis summi Dei voluntate, gentiumque consensu comproba- ta, una cum mundo orta, & desitura: cui neque civiles, neque Pœnitentiæ leges hominum placito, ni xē, & chartis exa- rata derogare possunt. Non est enim hæc ab hominibus facta lex, sed ad ipsa natura, in omnium hominum pœtori- bus, adque animis insculpta, inscripta in fixa.

(96) Abunde Petr. Barbol. in tract. de præscript. in rubric. n. 168. p. 27. ibi: Solet tamen hoc limitari, nisi appareat de titulo vitioso, nam cum ex eo constet de mala fide, non procedet etiam præscriptio immemoralis, Paul. Cast. cons. 423. ex puët. col. 2. ad fin. lib. 2. Menoch. de præsumpt. lib. 3. præsumpt. 131. n. 49 Capic. dec. 4. n. 22. Aymon cons. 209. col. ante penult. vers. 2. Respondeo, & no vilsime Trobat de præscript. & consuet. art. 14. vbi late Salced. de l. politic. lib. 1. c. 7. §. 1. à n. 100. cum seqq. Farinac. tom. 1. recent. Rot. decif. 1336. n. 12. optimus ad rem text. in l. 3. C. unde vi, vbi Imperat. Dioclec. & Maximian. asserunt: *Authoritatem vobis rescripti nostri tuenda possessionis, per quam vos per violentiam adeptam profitemini, acomodari, nimis imprové postulatis.* Canzer. part. 3. variar. cap. 3. de Privileg. n. 126.

(97) Docet Castillo de tertijs, cap. 33. & 37. Carleval de indic. tit. 1. disput. 7. nu. 28. Salgad. de Reg. proteç. p. 3. c. 10. à n. 36. & 108. Molin. de Hispan. primog. lib. 6. c. 2. n. 18. Gutier. lib. 3. præç. q. 17. n. 135. Surd. cons. 382. n. 41. & decif. 131. vers. Nonobstat, n. 8. Peregrin. cons. 4. n. 14. lib. 6.

(98) Vrceol. consult. forens. 41. n. 45. tom. 1. Vecc. cons. 96. n. 7. Gregor. decif. 162.

(99) Ut docet longa, ac docta manu D. Bardaxi in tract. de Offic. Gubernat. in crim. c. 18. n. 32. ibi: Et per ista videtur responsum ad consuetudinem. Primo, quia difficile probabitur, illâ esse legitimè introduçtam, & præ- scriptam; cum per dictas dispositiones forales, per sua tēpora factas, abrogata censeatur, & Molin. in verb. Regis, vers. Reg. Offic. Gubernat. vel eius. Assess. r. asserit: *Servari dictum Forum Querientes.* Et sic eo tempore inferitur, nõ vigere talem consuetudinem. Postea super venit, For. de prohib. de carc. Item in cōpilacione Fori, fuit apposta Apostilla, ad d. For. Querientes, vbi dicitur, quod cum dicto Foro concordat For. Muy cōveniēt; & sic semper habe- tur consideratio ad rationem dicti Fori Muy convenient: vbi cumque ergo fiet contra rationem dicti Fori, ex men- te cōpillantium Foros, censeatur factum contra eos; & licet ad For. de anno 1564. in eo, quod statuit, in proç. absent. Foros esse servandos, dici posse, intelligi debere, de Foris, qui alias observandi erant: & istam esse mentem

(94)

Ut apparet speciosissimo. ad rem text. in l. si vindica- re, C. de pœnis, ex quo asse- rit noster Molin. in d. verb. Manifestatio, fol. 216. col. 2. in fin. Quod si Princeps scri- vit, aliquem occidendum, vl- tra modum regularem, debet Iudex differre executionem ultra triginta dies, ut videat si Princeps interim pœnas, re- laxet. Et vide pulchrū text. ad hoc, in c. cum apud 11. q. 3. vbi Theodosius Imperator, re- pentini Nuntij atrocitate suc- census, indignatus, & iratus sub colore ludi, seu convivij Milites quosdam sigillatim gladio feriendos inrebat. De quo à Sacerdotibus Italia

statuentium: deprehenditur ex alio eiusdem anni Foro, in quo dispositum est, Foros alios in criminal. servandos esse, qui alias servandi erant: ut cumque tamen sit, magnam vim predicta habere censetur, praesertim, quia talis consuetudo censetur irrationabilis, quia contra expressam predicti Fori rationem introducta intelligitur: ergo videtur in praescriptibilis. Rui nus cons. 154. lib. 4.

(100)

Magistraliter docet Bart. in l. de quibus, ff. de legib. n. 5. donde refiriendo las cosas, que son imprescriptibles, dize: *Aut contra publicam utilitatem, & adhuc non valet contra legem, sicut nec lex, ut C. de precib. Imperat, offerend. l. nec damno sa, & ibi per DD. & l. fin. C. si contrarius, vel utilit. public.* Lo mismo dixo Bald. in l. 2. C. quae sit longa consuet. num. 3. ibi: *Nam quia illa consuetudo erat contra publicam utilitatem: consonat l. 5. tit. 2. partit. 1. in ultimis verbis, allis: Ni contra pro comunal de toda la tierra del lugar, do se faze, Escalon. lib. 5. Gazophil. 2. p. c. 20. §. 1. n. 4. Barbof. vot. 126. n. 276.* Y que nuestros privilegios, y libertades, sean de drecho publico, lo dize expressamente el Juriscó- sulto Vlpiano in l. 1. §. Publicum ius, ff. de iust. & iur. quia publicum est, quod ad statum rei Romanae spectat, & tradit Arnold. Clampusar. in libel. de iure publico, post tract. de arcan. rer. public. conclus. 3. y en la 7. dize: *Iuris publici capita sunt haec: Iura Imperij, Dominationes, Magistratus, Senatus, Comitiorum, Monetarum, Ordinum, IVRA LIBERTATES CIVIVM.*

(101) Vt innuit Michael. del Molin. verb. Privileg. v. s. Privilegia concessa, fol. 264. col. 2. in fin. vbi Port. nu. 10. Sesse decis. 300. num. 15. optime Felin. in c. cum accessisset, vers. 4. limita. de const. Salgad. de Regia protect. part. 3. c. 10. omnino vidend. à num. 62. cum seqq. vbi plures adducit.

(102) Vt expositum extat in For. vnic. tit. Act. Cur. super red. regal. in final. verb. fol. 105. col. 1. allis: *En que por los abusos, è contrarios vsos, que de aqui adelante se faràn, no sia derogado a los Privilegios otorgados, ò otorgaderos por los Reyes de Aragon.* Conducit Foro vnic. tit. de ijs, quae Dominus Rex, in clausul. final. ibi: *Ordinavit etiam Dominus Rex, fol. 14. col. 2. For. vnic. tit. Del Tiempo, que han de durar los Fueros, anni 1646. fol. 46. fol. 23. col. 2. & For. vnic. anni 1678. tit. De la prorrogacion de los Fueros, fol. 23. col. 4. en aquellas palabras: Y que se ayan de observar, y observen, no obstantes qualesquiere abusos, y contrarios vsos.*

(103) Extent. in §. Sed naturalia 13. lib. 1. Instit. tit. de iur. person. Salzedo de l. politic. lib. 1. cap. 7. à n. 102. cum seqq.

109 Y passando à la possession inmemorial, se dizen tres cosas. La primera: que no puede averla, inductiva de prescripcion. La segunda, que quando pudiera averla, no està concluyentemēte probada. Y la tercera, que suponiendola probada, està interrumpida.

110 Y en quanto à que la possession, que se pretende; se convence, no puede influir prescripcion porque la sugeta materia, sobre que recae, es imprescriptible.

111 Lo primero: porque dicha possession inmemorial se opone à los Fueros, en que se fundan las Posiciones de la Firma, los quales por mirar, y pertenecer al derecho publico de los Regnicolas, son imprescriptibles. (100)

112 Lo segundo: porque dichos Fueros hablan de los Privilegios, y Libertades de este Reyno; y es maxima foral indubitada, y constante, que las Libertades, y Privilegios no pueden prescrivirse; mayormente estando establecidos, y concedidos con clausulas irritantes, y anulativas de lo q se hiziere en contrario; como lo assientan todos los Practicos, y Autores Estrangeros; (101) y lo disponen nuestros Fueros: (102) expressandolo tambien en sus Prefaciones el Fuero unico, tit. De his, quae Dominus Rex, alli: *Cum Regiae nostrae Dignitati conveniat, ut Fori, Privilegia, Libertates, Vsus, consuetudines Regni Aragonum, nostris subditis inviolabiliter observentur.* Y el Fuero Querientes 4. de Offic. Cancell. alli: *Querientes devidament provehir, que los Fueros, è libertades de el dito Regno sean inviolablemente observadas.* En cuyas razones proemiales, se descubre la perpetua duracion, con que deven tratarse nuestras Libertades, incapaces de sugetarse à ningun genero de prescripcion; sin que pueda borrarlas de la memoria legal el dilatado curso de el tiempo.

113 Lo tercero: porque la pretendida possession inmemorial se encamina à impedir, y quitar la defensa à los Reos, que siendo de Derecho natural està libre, y essenta de la prescripcion. (103)

114 Lo quarto: porque segun reglas, y principios infalibles de el Derecho, el Principe no puede prescribir contra la obser-
van-

yancia de la Ley, que dà à sus Vasallos: (104) y aviendo recibido sus Leyes este Fidelissimo Reyno de la Real Mano del Rey nuestro Señor (que Dios guarde) con intervencion de la Corte General, no puede su Magestad (salva su Real clemencia) prescrivirlas con possessio alguna, por antiquissima, è inmemorial que sea. (105)

115 Y lo quinto: porque el Señor Rey Don Juan el II. en las Cortes que celebrò en Calatayud el año 1461. à mas de jurar los Fueros, Privilegios, y Libertades de este Reyno, ordenò en el Fuero vnico, tit. *Coram quibus Dominus Rex*: (106) Que los Serenissimos Señores Reyes, sus Successores, sus Primogenitos, y Lugartenientes Generales, antes que pudieran vsar de Jurisdiccion alguna, huviessen de jurar específicamente entre otras cosas, la observancia de todos los Fueros, y Actos de Corte, hechos en las Cortes Generales del año 1461. donde se halla el Fuero *Querientes 4. de Offic. Cancell.* Y assi mismo, el mandar observarlos: como con efecto, aviendo reconocido los Registros, se ha visto, que todos los Serenissimos Señores Reyes, y sus Lugartenientes Generales los han Jurado en esta forma. Y como no puede aver costumbre, ni possession contra el Juramento: assi, porque los Soberanos no pueden absolverse de èl; (107) y que los Fueros en virtud de el Juramento passan en còtracto irrevocable: (108) como porq̃ qualquiere acto contrario, q̃ se hiziere, es illicito, y pecaminoso; de manera, que impide el principio, y el progreso de la prescripcion; y si la halla introducida la interrumpe, destruye, y anula. (109)

116 De que se sigue la consecuencia infalible, que aviendo prometido los Serenissimos Señores Reyes (por su Real, exemplar Dignacion) observar, y mandar observar nuestros Fueros, Privilegios, y Libertades, con el religioso vinculo del Juramento,

no contestationis Bart. communiter receptus, in l. nam, & postea, §. si is qui temporali. ff. de iur. iur. Gonzadin. in l. 2. C. de pact. inter empr. & vendit. num. 79. Covar. lib. 1. variar. c. 9. num. 7. & cum Baldo, Jasson, Roman, Aretin. Decio, Cravet. Afflictis, Marent, & alijs Seraphin. de privileg. iurament. privileg. 50. & testantur iura in cap. regum, c. debet 23. quest. 5. Castrenf. in l. digna vox, C. de leg. Roman cons. 325. num. 11. Paris. cons. 21. num. 43.

(106) Establecido por el Señor Rey Don Juan el II. en las Cortes, que celebrò en Calatayud el año 1461. fol. 14.

(107) Vt tenent Seraphin. de privileg. iurament. privil. 146. n. 5. ibi: Tamen si lex, vel constitutio cum iuramento super illius observantia fuerit promulgata, non poterit contravenire, & contra illà dispensari, Anton. de Petru. in repetit. l. 1. vers. 57. effect. num. 309. de iur. iur.

(108) Novissimè Don Nicola. de Bas. & Galz. cum multis in theatro iurisprud. p. 1. pralud. 1. num. 66. & 74. ibi: Iuramenti præsiti virtute videntur irrevocabiles factos fuisse Foros ex sententia Aragonensium, & Gotholanorum: & docet Dom. Reg. Sesse de inhibit. 5. §. 7. nu. 66. ibi: Quia quod ultra in hoc Regno leges transeunt in contractum, ac si per viam pactionis ierent à Domino Rege, & Regno Ramir. de lig. Reg. §. 30. nu. 45.

(109) Don. Ioan. de Solorz. de iure Indiar. lib. 3. cap. 6. nu. 63. ibi: Et quod magis est, habet vim litis contestationis, atque adeò excludit, & interruptit quamcumque prescriptionem: laudat Larrea in dict. A leg. 28. nu. 28. ibi: Et ideo ultra quam prescriptio non procedit, ex iuramento cuiusque interrupta censeri debet, & cum plurimis tenent Seraphinu. in tract. de privileg. iuram. privil. 51. per tot. Bald. de prescript. 2. p. princ. q. 14. n. 11. & 4. p. ult. part. q. 2. nu. 3. Covarrub. lib. 2. variar. cap. 9. nu. 6. Bettazol. cons. civil. 26. num. 29. Tiber. Decian. cons. 10. n. 74. & cons. 44. n. 22. lib. 1. Duaren. in prior. comment. ad tit. de iur. iur. cap. 22. & in posterior. c. 5. Faquin. lib. 1. controv. c. 70. Donel. lib. 24. comment. cap. 17. vbi Osual. lit. A. A. Hierem. Setzer de iurament. c. 25. num. 121 Camil. Borel. cons. 40. num. 35. bene ad rem Sesse de inhibit. cap. 4. §. 6. in 6. in fin. ibi: Isti autem nihil valent, quia ex quo iurant servare actum Curia, ipsimet interruptunt prescrip-

(104)

Consulendus sapientissimus Iacobus Canzer, patruus meus, in ebum venerandus in 1. p. variar. c. 3. de privileg. n. 116. in fin. ibi: Et in his, que sunt contra constitutionem, est certum nullo iuso, nulla re possessione, quā tuncumque inmemoriali, posse Dominum Regem se iurare. Beglonet. cons. 1. n. 55.

(105)

Vt probant iura in l. si duo Patroni 13. §. idem. ff. de iur. iur. l. sed, & si restituatur 28. §. ex quibus. ff. de iudicijs punctim Larrea Alleg. 28. n. 27. ibi: Et tunc non potest causari prescriptio, LICET IMMÉMORIALIS, contra proprium iuramentum, Felin. in cap. fin. de prescript. n. 7. Ruin. l. b. 1. cons. 111. n. 6. Cape. Tholof. decis. 221. Anton. Baber. de virtut. & v. rib. iurament. cas. 29. nu. 42. Cardin. Thusc. pract. lit. P. concl. 549. n. 27. vbi docet: ut etiā si mille annis viveret iuratus, nunquam inciperet prescribere & ratio est, quia iuramentum habet vim litis.

ff. de iur. iur. Gonzadin. cum Baldo, Jasson, Roman, privileg. 50. & testantur iura cons. 325. num. 11. Paris. cons. 21.

(100)
Vt asserit Ramirez l. Reg.
§. 25. num. 9. ibi: Inferiores
verò magistratus, possunt
quidquid lex iubet, Ludovic.
Martinez in respons. pro
Regno, à nu. 229. vt seqq.

(111)
Vt statuit Serenissimus
Dominus Rex Petrus II.
Cæsar Augustæ, anno 1346.
in For. vnic. tit. De ijs, quæ
Dominus Rex, fol. 14. col. 3.
in fin.

(112)
Vt admonet, & docet Mi-
chael del Molin. in verb.
Forus, vers. Fori Aragonum,
fol. 157. col. 1. in princip. ibi:
Et in tantum sunt observan-
di Fori Aragonum, quia di-
cunt Foriste, quod etiam si
ex transgressione Fori se-
quatur bonum iustitiæ, non
est adhuc frangendus Forus:
quia lex, quantumcumque
dura, servanda est. Ad hoc
solet ponderari, & allegari,
textus in declaratione Pri-
vilegij Generalis, in §. Item-
que como Fuero, &c. iuncto
§. sequenti, fol. 9. vbi dicitur:
quod non est de intentione
Domini Regis, quod aliquid
fiat contra Foros, & Liber-
tates Regni; etiam si inde se-
quatur bonum iustitiæ: quod
est menti tenendum. Ex qui-
bus verbis videtur posse in-
ferri, quod licet de scripta
ratione propter casus emer-
gentes licitum est, aliquando
transgredi leges, & statuta,
vt notat Innocentius, in c. 1.
extra de constitutionib.: ta-
men de Foro etiam Dominus

Rex, salva sua clementia, per verba dicti §. non debet transgredi Foros Aragonum, etiã si ex tali transgressio-
ni, seu fractione sequatur bonum iustitiæ. Y lo mismo dize, in verb. Libertates, fol. 207. in vers. Libertates Reg-
ni el 2. col. 2. in fin. & in verb. Litteræ Domini Regis el 3 fol. 212. col. 1. in verb. Rex el 35 fol. 293. col. 3. in
fin. Bardaxi in commentar. ad Privileg. General. nu. 35. fol. 38. col. 1. ad med. Rainir. de leg. Reg. §. 30. n. 4. in fin.

(113) Como funda el Señor Bardaxi in comment. ad For Querientes 4. de Offic. Cancel. num. 10. fol. 80.
col. 2. in fin. diziendo: Et licet isti de iure procedant; non debent Iudices talia perpratare, sine metu reatus
perituri: iurant enim, sine omni machinatione, observantiam Fororum. Pundim Ferren in constit. Hac nostra, exi-
dent. n. 61. & 62. ibi: Et cum soli Officiales Regij inducendo, absque Populi consensu vsum contra constitutiones,
diceremus male versare, & ultra potentiam suam re vti cā plures sint cōtentiones astringentes, & si ad eorum ob-
servantiam quas tenentur iurare in ingressu Regiminis: merito dicit constitutio illa, sic viendo abusi, & sic intel-
legendam de simili, vñ absque Populi consensu, inducitur; alias non esset abusus.

(114) Qui quidem extat in lib. 1. Fororum, fol. 14. col. 4. in fin. & refert noster Michael del Molina. in
verb. Forus, vers. 6. fol. 155. col. 3. & passim in alijs plurimis locis.

no pueden (salva su Real Benignidad) prescribirlos, ni derogarlos.
117 Y descendiendo à la obligacion de sus Ministros, à mas
de que por oficio no les es licito, ni pueden executar, sino lo que
manda la Ley, (100) están estrechamente obligados à observarla,
sine omni fraude, & machinatione, (111) en fuerza del Juramento,
que prestan, y de la sentancia de excomunion, que reciben antes
de exercer sus Oficios; y à no contravenir à nuestros Fueros, di-
recta, ni indirectamēte en todo, ni en parte, por qualquiere causa,
ò razon, aunque se pretexto con el motivo de la mejor adminis-
tracion de la justicia, por prohibirlo expressamente nuestros Fue-
ros, (112) ajustandose à la maxima: *Quod non sunt facienda mala,*
vt sequantur bona. Mayormente siendo nuestras Leyes tan saluda-
bles, y santas, como assegura, y pondera el Serenissimo Señor Rey
Don Juan el Primero, en el Proemio à las Cortes, que celebrò en
Monzon el año de 1390. diziendo: *Ita dispositionem legum, quas*
sub Fororum vocabulo præstringimus: sunt iura quippè publica certis-
sima, humane vitæ solatia, infirmorum auxilia, potentium fræna. Vnde
securitas provenit, & conscientia proficit. Ipsa vero sunt ratio divina,
vt humana, cui omnes parent, qui secundum naturam vivere volunt, &c.
Y assi mucho menos podrán executar actos contrarios al Iura-
mento, ni habilitarse con tan conocidos atentados à la prescrip-
cion de nuestros Privilegios, y Libertades. (113)

118 Y quando estos motivos no impossibilitaran tan clara-
mente la prescripcion, quita toda la fuerza, y abroga toda la vir-
tud à la possession inmemorial el Fuero vnic. tit. De ijs quæ Dom.
Rex, hecho en Zaragoza por el Señor Rey Don Pedro el II. en
que estableció, con clausulas irritantes, y derogatorias, que su
Real Magestad, ni sus Successores, ni Juez alguno, ò Ministro
Real, puedan executar cosa alguna contra los Fueros, Privilegios,
vsos, y Libertades de este Reyno: Y que si acaso huvieren execu-
tado alguna cosa contraria, se revoque, y anule al instante, como
atentada, y defaforada: mandando, que todos los Privilegios, y
Libertades de este Reyno, se observen à sus Regnicolas inviola-
blemente; como se vee en la vltima clausula de dicho Fuero,
(114) que dize: *Ordinavit dictus etiam Dominus Rex pro se,*
& pro suis Successoribus in perpetuum, quod si per Ipsum, vel Succes-
ores suos, vel alium pro eis, vel eorum altero, vel per Iudices, & Officia-
les suos dicti Regni, contra dictos Foros, Privilegia, Libertates, vsus,
& consuetudines Regni prædicti, vel aliquem pro eis, in toto, vel in
parte

parte factum fuerit, vel mandatum fieri: quod incontinenti, cum eisdem in ostensum, vel supplicatum fuerit super eo, revocabunt, & facient revocari, & mandabunt, & dabunt operam cum effectu, quod dicti Fori, Privilegia, Libertates, & Consuetudines dicti Regni, tã generalia, quam particularia, hominibus ipsius Regni absque violatione aliqua observentur.

119 Resultando de todo lo que hasta aqui se ha fundado, que no puede aver possession, por inmemorial, y antiquissima, que sea, que pueda aprovechar al Regio Fisco, ni capacitar à los Reales Ministros, à la derogacion, y prescripcion de las privilegiadas Leyes de este Reyno.

120 Y quando pudieran ser capaces de prescripcion, tampoco pueden ayudarse el Regio Fisco, ni el Señor Governador de la possession inmemorial, alegada en sus Firmas; porque siendo inductiva de vn nuevo drecho, tan contrario à los Fueros, se devia probar con todas las calidades, y circunstancias, que requiere la inmemorial: (115) y la que se ha alegado en ambos Decretos de Firmas, no se ha verificado concluyentemente.

121 Lo vno: porq̃ los testigos, que refieren los casos de averse executado las sentēcias en los Montes, y Despoblados, no concluyen; pues no declaran especificamēte si las sentēcias eran forales, ò estatutarias; ni si se avian pronunciado en procesos forales de ausencia, ò de presencia, ò en estatutarios: y como la possession de el Señor Governador se contrae à la execucion de sentencias, dadas en procesos forales de ausencia; y las sentencias de muerte pueden averse pronunciado en procesos forales de presencia, de ausencia, y en estatutarios: son indispensables estas circunstancias, para que concluyan, y no queden dudosas, y equivocas las deposiciones de los testigos, como lo son estas, por averlas omitido. (116)

122 Lo segundo: porque no son capaces, para depositar sobre estas circunstancias, los que no estuvieren bien informados, y noticiosos de ellas, dando especial razon como la saben. (117)

123 Lo tercero: porque entre los testigos, que depositan en la inmemorial, se deve notar, que Juan Christoval Enriquez, Pedro Viñerta, Geronimo Castillo, y Felipe Ybor, testigos 4. 5. 6. y 10. por la propension, y facilidad, que tienen en depositar, sobre la inmemorial en qualesquiera causas, que se ofrece probarla, no son dignos de fee, ni credito. (118)

124 Lo quarto: porque para concluir en estos requisitos, y circunstancias tan esenciales, se avian de aver exhibido los Procesos, en que se dieron las sentencias, y se refieren los testigos; (119) para assegurarse con su vista de la verdad de los hechos, sobre que depositan.

125 Y no estando probada concluyentemente la possession inmemorial, no pudo servir de merito, para negar al Reyno la Firma, que funda en Fueros tan expessos, è individuales, como se ha visto; ni para despues de concedida revocarla.

126 Mucho menos consta, que esta possession inmemorial se

halla

(115)

Quas tradit Escobar de purit. part. 1. q. 10. §. 2. n. 17. ad fin. Avēdaño de exequēd. mandat. cap. 6. num. 6. vers. Quantum, Mastril. decis. 114. n. 48. pulchre Rot. in recent. Farinac. decis. 248. num. 4. part. 2. Sesse decis. 393. n. 100. & decis. 394. per tot. & decis. sequent. n. 12. late Suelves in cent. cons. 9. à nu. 32. cum seq. & in terminis Craveta cons. 824. nu. 1. in vers. Secundo, tom. 5.

(116)

Etenim huiusmodi depositiones redunt equivocos actus, ex quibus induci nō potest præscriptio immemoralis, Rota, apud Post. decis. 46. num. 7. Post. de manutend. Observ. 49. nu. 29.

(117)

Anton. Gom. lib. 3. variar. cap. 12. nu. 10. vbi Aillon quē ibid. num. 12. plenē probat, circumstantias actus, de quo deponitur, necessario exprimēdas esse à testibus, pluribus Scaccia de Iudicis lib. 2. cap. 8. ex num. 905. Farinac. de testib. q. 73. à n. 31. cum seq. Craveta cons. 683. num. 5. tom. 4.

(118)

Vt advertit Escobar de puritat. sang. p. 1. q. 9. Cujac. ad tit. de testib. cogend. c. 7.

(119)

Quia alias non tolleretur dubietas actuum, vt probari queat præscriptio immemoralis. Ciriac. lib. 1. controvers. 10. num. 1. & ex traditis supra in nu. 115.

In fol. 279. vers. Regens Offic. Gubernat. vel eius Asses. col. 1. ad med. ibi: Regens Officium Gubernationis, vel eius Assessor, seu Alguatirius, si gravaverint aliquem contra Foros, & Libertates Regni, & ex tali gravamine secuta fuerit mors, aut poena corporalis, aut fractio inhibicionis Iustitiarum Aragonum, aut captio, aut detentio personae, contra theorem iurisfirmam, vel si vbi fuerint iurisdictione in loco, in quo de Foro vti non possunt; vel si dederint torturam alicui, & ex dictis causis aliquis de eis, aut aliquo eorum conquestus fuerit, qualiter contra eos procedatur? Hodie habemus de hoc Forum novum Calatai. in tit. de Offic. Cancell. in For. Querientes, qui loquitur generaliter, & providet non solum circa Regentem Officium Gubernationis, sed etiam circa omnes alios facientes Contra foros, & venientes contra Libertates Regni: ET ISTE FORUS hodie servatur, & practicatur, & eius forma.

(121)

Dec. in leg. 2. n. 8. ff. de reb. cred. Malcard. de probatio. nib. concl. 326. nu. 11. & 17. Ricc. collect. 969. Cravet. conf. 462. nu. 9. Sesse decis. 91. n. 41. Suelv. semic. 2. conf. 6. nu. 17.

(122) In tract. de Inhibit. c. 30. §. 1. n. 59. alli: Cuius determinationes semper fuerunt in Regno observatae, & custodite, & observandas in iudicando, & consulendo firmiter assero, prout nostris temporibus factum vidimus, & antiquitus sic fuisse practicatum legimus.

(123) In praeallegato Cap. 18. n. 32. ibi: Et per ista videtur responsum ad consuetudinem: Primò, quia difficile probabitur, illam esse legitimè introductam, & praescriptam, cum per dictas dispositiones forales, per tempora factas, abrogata censeatur: Postea su. ar. venit For. de la prohibicion de Carceles. Item in compilatione for. fuit opposita Apostilla ad dictum For. Querientes, vbi dicitur, quod cum dicto Foro concordat For. Muy convenient; & sic semper habetur consideratio ad rationem dicti Fori Muy convenient: vbi cumque ergo fiat contra rationem dicti Fori, ex mēte compilantium Foros, cēsetur factum contra eos.

(124) In fol. 79. col. 3. & 4. & fol. 8. col. 1.

(125) En la p. 231. col. 2. in fine, alli: Item el Procurador de el Reyno, y Quatro Brazos de aquel, es parte legitima para acusar, de mandamiēto de los Señores Diputados a qualesquiere Oficiales, y otras privadas personas que huvieren quebrantado los Fueros del Reyno; a saber es, q̄ huvieren muerto, ò hecho matar, ò quitar mēbro, ò azotar persona alguna, sin Proceso, y Sentencia foral, y contra los Juezes, que huvieren muerto, ò hecho matar alguno sin confesion Sacramental; y contra los que dieren, ò hizier en dar tormento en los ca-

halle aprobada, y reconocida por los Practicos de este Reyno; pues aviendolos visto con particular cuydado, están tan lexos de reconocerla, ques antes bien la excluyen, assentando la praxi, y observancia de estos Fueros; como puede verse en Miguel del Molino, Maestro de nuestras practicas, que escribió el año de 1507. y hablando en su Repertorio, in verb. Regens Officium Gubernationis, (120) de la autoridad, y jurisdiccion del Señor Regente el Oficio de la General Governacion, haze memoria de el Fuero Querientes 4. de Offic. Cancell. y atesta, que se guardava, y practicava entonces dicho Fuero, y su forma. Y sobre que se deve dar fee, y credito al Doctor, que atesta de la costumbre de su Patria. (121) Las maximas, y determinaciones de este Grā Practico tienen tanta autoridad en el Reyno, que como dize el Señor Regente Sesse, (122) se han observado, y seguido siēpre tam in consulendo, quam in iudicando.

127 El Señor Bardaxi, que como Ministro de su Magestad, y Assessor de la General Governacion, devia adelantar la Regalia, y las preheminencias, jurisdiccion, y derechos de los Señores Governadores, reprueba dicha possession, teniendola por illicita, y por no prescrita en el tratado Criminal del Oficio de la General Governacion, (123) y lo repite en el comentario al Fuero Querientes 4. de Offic. Cancellar. (124)

128 Y Pedro Molinos, q̄ tiene en los Tribunales la aceptació, que es notoria, en la Practica judicial, que escribió con tanto acierto, y vtilidad el año de 1646. en el Proceso Criminal de Presencia, (125) dize: Que el Procurador de el Reyno es parte legitima, para acusar a qualesquiere Oficiales, y privadas personas, que executaren Sentencias Criminales escondidamente, y en lugares, prohibidos por Fuero; y cita el Fuero Querientes 4. de Offic. Cancell.

129 Y siendo esto tan fijo, y evidente, no comprehendemos; como pueda dezirse, que atestan de esta possession los Practicos, quando todos la reprueban.

130 A que se aumenta, que la Real Audiencia de este Reyno reprue-

reprobaba esta costumbre, y possession inmemorial: porque en las letras sobrecartadas, despachadas por Cancellaria, que se dan al Señor Governador, quando sale de Zaragoza à mandar, que se execute la Sentencia capital, pronunciada contra algun Reo en Proceso foral de ausencia; se le ordena en el Real nombre de su Magestad, que en prendiendo al delinquente condenado, se lleve al Lugar, donde se dió la sentencia, y que alli se execute; que es vn testimonio irrefragable, con que se califica la observancia de nuestros Fueros: pues si se reconociera justa la possession inmemorial, que se pretende, no se advertiria, ni ordenaria en dichas letras, que el Preso se lleve à la Carcel del Lugar, donde se hizo el Proceso, y se pronunció la sentencia, y que se execute en él; sino que se dexaria libre la execucion al arbitrio, y discrecion del Señor Governador.

131 Tan voluntario es el dezir, que la tienen calificada los Tribunales Superiores de este Reyno; quando el conocimiento de este asunto pertenece privativamente al Tribunal de la Corte, (126) en donde se ha calificado la observancia de estos Fueros con el Decreto de Firma, que concedió al Consistorio de los Señores Diputados el año 1673. y con el proveído el año pasado de 1698. que es el que ha motivado esta Denunciacion, por averle negado el Señor Lugarteniente Don Joseph Rodrigo.

132 Fuera de que quando constara de la supuesta possession inmemorial, no puede influir efecto de prescripcion, por estar interrumpida con el establecimiento de tantos Fueros, (125) que disponen: que los Presos se lleven à la Carcel recta via, esto es, por los Caminos Publicos, y Reales, para que no se impida, ni dilate la Manifestacion. Y que las Sentencias Criminales se executen publicamente en los Mercados, y Plazas mas Publicas, ó en otros lugares publicos, acostumbrados en semejantes actos, para que tengan los Reos Abogados, y Procuradores, que los defiendan, y puedan valerse de todos los recursos, que les pareciere mas convenientes, establecidos por los Fueros.

133 Y para la mas clara comprehension de esta materia, es preciso suponer, que antes de el Fuero *Muy convenient* 4. de Iudic. del año 1436. y del Fuero *Querient* 4. de Offic. Canc. del año 1461. no avia Fuero alguno, que señalara los Lugares, en donde se avian de executar las Sentencias de muerte; de manera, q los Ministros Reales las mādavan executar, en fuerza de la Regalia, en los pue-
tos, y en la forma, que les parecia: (127) con que la Possession anterior à la publicacion de dichos Fueros, por legitima, y foral, no puede aprovechar para la prescripcion, que se pretende. Y así solo se ha de atender à la possession posterior al establecimiento de dichos Fueros; con la qual tampoco se puede prescribir, por no ser continua; pues se halla interrumpida (en caso que entonces la huviera) por tantos Fueros, que han aprobado, y calificado todo lo dispuesto en los Fueros 4. de Iudic. y 4. de Offic. Cancell. como resulta de el Fuero vnico, tit. *Prohibicion de Carceles* del año

1528. *Fuero no permiti-*
dos, y contra los quebranta-
dores de la Manifestacion
de Persona, ó Personas; Y
CONTRA LOS QUE EXE-
CUTAREN SENTENCIA
CRIMINAL ESCONDI-
DAMENTE, Y EN OTROS
LUGARES, Y HORAS POR
FUERO NO PERMITI-
DAS, ut in Fuero Querientes
4. tit. de Offic. Cancell.

(126)

Vt testatur Dom. Reg. Sesse
de Inhib. cap. 3. §. 4. n. 7. ibi:
Cum Iustitia Aragonum sit
Index peculiaris ad cognos-
cendum de causis Contrafo-
rorum, & nullus alius cog-
noscat de eis, nec se possit
intromittere, nisi solus ipse.
Et statuit For. Quotiescum-
que 6. Et For. Querientes da
8. tit. de firmis iuris, fol. 137
& 138. Molin in verb. Iusti-
tia Aragonum, vers. 21. fol.
202. col. 2. Ramirez de leg.
Reg. §. 19. nu. 38. Blancas in
comment. pag 343.

(127)

Vt docet noster Bardaxi in
tract. de Offic. Gubernat. in
Crimin. cap. 18. nu. 32. espe-
cialmente teniendo clausu-
las irritantes, y anulativas.
El Fuero vnico del año 1646
tit. Del tiempo, que han de
durar los Fueros; y el Fue-
ro vnico del año 1678. tit.
De la Prorrogacion de los
Fueros. Salgado de. Reg. pro-
tect. part. 3. cap. 10. a nu. 62.
cum seqq.

1528. y del Fuero vnico, tit. *Que en los Processos de ausencia se guarden los Fueros del presente Reyno*, del año 1564. en que expresa, y literalmente se dispone: que las Sentencias, dadas en Processos forales de ausencia, se executen, conforme está ordenado por los Fueros del presente Reyno.

(128)
Establecido en las Cortes de Monçon, y Binefar por el Señor Rey Don Felipe I. de Aragon, y II. de Castilla, fol. 27. col. 3.

(129)
Hecho por el mismo Señor Rey en las Cortes de Tarazona fol. 240. col. 4.

(130)
Ordenado en las Cortes de Monçon, y Barbastro por el Señor Rey Don Felipe II. de Aragon, y III. de Castilla fol. 34 col. 2.

(131)
Que estableció en Zaragoza el Serenísimo Señor Rey D. Felipe IV. el Grande, de gloriosa memoria, pag. 23. col. 1.

(132)
Dispuesto por la Sacra, Católica, y Real Magestad del Serenísimo Señor Don Carlos II. nuestro Rey, y Señor que Dios guarde, en las Cortes celebradas en esta Ciudad, fol. 23. col. 4.

(133)
Vt tenet Suelves in centur. cons. 9. num. 35. & 36. ibi: Et non debent esse actus contrarij intra centum annos, quia quilibet ex illis immemorialem destruit; & cum immemorialis solo vno actu contrario, etiam ultra centum annos, evanescat, Ioan. Garcia de expens. cap. 9. n. 25. Rota, apud Farinac. in recentis. decisi. 254. n. 3. p. 1. Molin. de Hispan. primog. lib. 2. cap. 6. nu. 60. & seq. vbi Addent.

134 Y después successivamente se hallan confirmados estos Fueros en todas las Cortes Generales, que se han celebrado en el presente Reyno, con expresa abrogacion de qualesquiera costumbres, vsos, y abusos contrarios, como parece por el Fuero vnico, tit. *El tiempo, que los presentes Fueros del año 1585.* (128) por el Fuero vnico, tit. *Prorrogacion de los Fueros del año 1592.* (129) por el Fuero vnico, tit. *Prorrogacion de los Fueros del año 1626.* (130) y especialmente por el Fuero vnico, tit. *Del tiempo, que han de durar los Fueros del año 1646.* (131) y por el Fuero vnico, tit. *De la Prorrogacion de los Fueros del año 1678.* (130) en que se añade, para la mas inviolable observancia de dichos Fueros, y de todos los establecidos en las Cortes Generales anteriores: *que se ayan de observar, y observen, no obstante qualesquiera abusos, y contrarios vsos.* Con que hallandose confirmados los referidos Fueros, en todas las Cortes Generales posteriores, es lo mismo; que si en cada vna de ellas se huvieran individual, especifica, y literalmente establecido.

135 Y últimamente se conuençe, que la pretendida possession inmemorial está totalmente interrumpida con hechos propios de los Señores Regentes el Oficio de la General Governacion: pues en vna Proposicion de Firma, dada por el Consistorio de los Señores Diputados en 16. de Febrero de este año 1699. se probò concluyentemente con tres Testigos de vista, que siendo Gobernador de este Reyno el Excelentísimo Señor Don Pedro Pablo Ximenez de Vrrera, y Zapata, Conde después de Aranda, se prendió con su orden, en la Villa de Aguilón à Christoval Colao, y en la de Herrera à Pedro Ximeno, y se pusieron, el primero en la Carcel de dicha Villa de Aguilón, y el segundo se llevó à las de la Villa de Cariñena, en donde se les aviá pronuciado respectivamente las Sētencias de muerte natural, en Processos forales de ausencia; y q̄aviendo mādado dicho Señor Gobernador sacarlos de dichas carceles, y passearlos por las Calles Publicas acostūbradas de dichas Villas, se ahorcaron en las Plaças Publicas de ellas, à vista de todo el Pueblo; el primero à las quatro de la tarde, y el segundo entre las onze, y doze de la mañana.

136 Y siendo principio solido, y asentado en Jurisprudencia theorica, y practica, que la prescripcion se interrumpe con vn acto solo contrario: (133) aviendose verificado dos en dicha Firma, no solamente se manifiesta con ellos, que quedó interrumpida; sino tambien, que los Testigos, producidos en las Firmas del Regio Fisco, y del Señor Gobernador, no pueden concluir la possession, hasta el tiempo, en que depusieron; por ser requisito sustancial, que la inmemorial deve probarse continua, sin promedia-

diacion de acto alguno discontinuo, y contrario; concluyendo los Testigos en la afirmativa, y negativa, que nunca han visto, oído, ni entendido cosa en contrario, por todo el tiempo de sus memorias; abraçando los Actos posesorios, que causan la prescripcion, en su principio, medio, y fin; (134) y con los dos Actos referidos, se verifica la promediacion de Actos contrarios à la inmemorial; y consiguientemente, que estando interrumpida, no està concluyentemente probada.

137 De que resulta, que no pudo fundar el Señor Lugarteniente la quarta razon de su defensa, en la pretendida costumbre, y possession inmemorial. Pues deviendo constarle, que no podia aver costumbre, careciendo la que se pretende de la aprobacion del Principe, del consentimiento tacito del Pueblo, y de causa justa, y razonable. Y que tampoco podia aver possession inmemorial, inductiva de prescripcion, por recaer en materia imprescriptible, como lo es la defensa, que es de Derecho natural: y porque los Fueros, que respetan al Derecho publico, y à los Privilegios, y libertades de este Reyno, son imprescriptibles: como lo son tambien, por hallarse jurada su observancia por los Serenísimos Señores Reyes, y por sus Ministros, y Oficiales Reales. Y que quando pudiera aver possession, sobre no estàr concluyentemente probada, como se ha verificado; està interrumpida con el establecimiento de tantos Fueros; circunstancias, que estrechan tanto el dictamen de el Señor Lugarteniente, que no pudo hazer merito de dicha costumbre, y possession inmemorial, para negar la justa, y foral concession de este Decreto de Firma.

138 Fuera de que el Señor Lugarteniente lo tiene reconocido assi con la denegacion de las Firmas del Regio Fisco, y de el Señor Governador, que dize tuvo presentes en la quarta razon de su defensa, como excepcion contrapuesta, y contraria à la Firma, de los Señores Diputados; como se cõvence con este Silogismo.

139 Si los Privilegios, y Libertades de este Reyno pudieran prescrivirse, y la possession inmemorial referida, estuviera concluyentemente probada, y legitimamente prescrita; consistiendo unicamente en ella todo el merito de las Firmas del Regio Fisco, y del Señor Governador, devia averlas proveido el Señor Lugarteniente. No las proveyò: Luego porque reconociò, ò que nuestros Privilegios, y Libertades son imprescriptibles; ò que la possession inmemorial no estava concluyentemente probada, ni legitimamente prescrita.

140 De que nace tambien la consecuencia, y practica foral irrefragable, que aviesse pedido la Firma del Reyno con la Regla; no siendo clara la excepcion contraria, opuesta por el Regio Fisco, y por el Señor Governador, devia averla concedido el Señor Lugarteniente, segun Fuero, y Drecho. (135) Porque cõ una execucio dudosa no se puede negar el Decreto, que funda en la Regla.

141 Y finalmente de todo lo que se ha ponderado en estos Discursos, resulta notoriamente la contravencion à tantos Fueros,

(134)
Ex text. in gloss. in cap. 1.
de prescription in 6. Innocent. & Hostiens. in cap. quid per novale, & in cap. veniens, de verbor. significat. Otalora de nobilit. p. 3. cap. 7 num. 12. Avendaño de exequend. mand. cap. 6. num. 6. vers. Quarium, Mastrill. decis. 114. nu. 17. Mascardo de probat. conclus. 548. num. 4. Castillo de terijs, tit. 7. cap. 28.

(135)
Vt magistraliter docent Dom. Reg. Sesse de inhibic. cap. 4. §. 2. num. 22. & 23. & Suelv. cons. 74. num. 23. & cons. 89. num. 2.

(136)

Accuratissimè Blancas in
Commentar. Reg. Arag. pag.
373. in fine, ibi: Verum hæc
ratio postea commutata fuit,
& decretum: ut octo Viri,
ex singulis scilicet Regni
Ordinibus Bini, Magnum
hoc Reipublice munus susti-
neant, quod qui ex vna edu-
cti fuerint, sortiantur quo-
tannis. Ex eo autem, quod à
Regno deputati fuerint, & ex
omnibus constanter Ordini-
bus: Dipnatorum Regni no-
men invenerunt. Quorum
fidei totius Regni procura-
tio est commissa, statumque,
ut ipsi sint Iustitiae Arago-
num Custodes, Propugnato-
res, ac Praesides, illiusque sa-
lutis, & mentis Autores, &
Principes paratissimi.

(137)

Idem Diligentissimus Blá-
cas ubi sup. fol. 343. ad med.
ibi: Iustitia Aragonum par-
tes sunt, an rei de qua qua-
rimus inter dictum, actiore
in legis mentem venerit, vel
non venerit, declarare, in eo
autem, quod ab ipso fuerit
definitum, stare omnes, ins-
tæ: & ita noster Molin. verb.
Iustitia Arag. fol. 201. col. 1.
ubi Portol. na. no. & in ver-
bo Forus, fol. 245. col. 3. ad
med. ubi Portol. nu. 7. con-
ducit Affl. de decij. 169. n. 9.
Guid. decij. 50. in fine. Me-
noch. cons. 53. in fine, & Gra-
vat. ad vesti. lib. 6. c. 1. num.
17.

(138)

Cum Marc. Tul. in Verrem
lib. 6. Orat. 9. mirabiliter D.
August. de verb. Domini. in
cap. 18. Matth. Foris terribi-
lis personæ increpatione: In-

tus lenitatis veneatur dilectio: Neque consentientes sitis malis, ut approbetis; neque negligentes, ut non ar-
guatis: Hoc est peccantem non tangere, & voluntate non consentire, & omne non parcere. Idem in Epist. ad
Marcel. Sicut enim est aliquando misericordia puniens, ita & crudelitas parcens.

(139) Imperator August. Iustin. in Authent. ut Iudic. sint quoquo suffrag. fiant. col. 2. tit. 2. novell. 8. Et
cum Filone de legat. ad Caium tom. 1. fol. 352.

ros, en que funda este Decreto de Firma; y se convence tambien
con este Dilema.

142 O el Señor Lugarteniente ha negado la Firma, ajus-
tando a las disposiciones forales; ò desviandose de ellas? Si la ha ne-
gado, apartandose de los Fueros; no puede dudarse, que ha he-
cho contrafueros. Y si la ha negado, conformandose con los Fue-
ros; sale la consecuencia, que la Firma está mal concedida, y en
caso claro de revocacion: esto no cabe, porque todas sus Posicio-
nes se fundan claramente en los Fueros, y no en meritos algunos
extraños: Luego porque la Firma se negó contra los Fueros, como
lo califica su misma concession, y confirmacion.

143 Y seria fatal desgracia al beneficio comun, que vn assun-
to de esta gravedad, en que consiste el mayor Privilegio, y la Li-
bertad mas importante de este Reyno, establecida en tantos Fue-
ros; y que su transgression no se presenta por los Vigilantissimos
Zeladores de nuestras Leyes, (136) dudosa, ni cuestionable al
Alto, y Soberano Examen de V. S. I. sino verificada con tan-
tas disposiciones forales, y calificada con vn Decreto de Fir-
ma, proveido, y confirmado en juicio contradictorio, por el Tri-
bunal de la Corte, Interprete legal de nuestros Fueros: (137)
naufragasse en el Supremo, y ultimo Juizio de V. S. I. à cuya in-
declinable rectitud han cometido la Sacra, Catolica, y Real Ma-
gestad del Rey Nuestro Señor (que Dios guarde) y la Corte Ge-
neral, el castigo contra los que violarẽ el Sagrado de nuestros Pri-
vilegios, y Libertades, ganadas por el valor, conservadas por la fi-
delidad, y escritas para inmortal memoria en el embidiado Volu-
men de nuestros Fueros, cõ la sangre noble, y leal de rãtos Heroes
Aragonenses, que supieron sacrificar gloriosamente sus vidas, en
defensa de la Religion, de su Rey, y de su Patria.

144 Deviendo exclamar (138) à vista de tan repetidos agra-
vios, hechos en tantos contrafueros: Quas querimonias, nolite,
per Deos Immortales aspernari, nolite contemnere, ac negligere Iudices:
Porque en ellas, no viene el interesse de la causa particular, sino
la publica satisfacion de todo este Reyno: viene la justa Observan-
cia de sus Leyes: la Conservacion de sus Libertades: y el Decorò,
y Autoridad de el Esclarecido Tribunal de la Corte, en la ca-
lificacion de su Decreto de Firma: Aguntur iniuriæ Regni: Agi-
tur vis legum: Agitur existimatio, Veritasque Iudiciorum.

145 Señor Ilustrissimo, la Ingenuidad Ara-
gonesa, de la inflexible, recta, y justificada Resolucion de
V. S. I. diziendo con el Oraculo de la Jurisprudencia: (139)
Tuæ igitur sit reverentia, & cæterorum, hæc custodire, & si quid
transcendatur à Iudicibus, ad te referre, ut nihil contemnatur horum,
quæ sanctæ à Maioribus nostris statuta sunt. Noli que Decreta nostra,
quæ in hanc usque in diem permanferunt, facere irrita.

Por-

Neque consentientes sitis malis, ut approbetis; neque negligentes, ut non ar-
guatis: Hoc est peccantem non tangere, & voluntate non consentire, & omne non parcere. Idem in Epist. ad
Marcel. Sicut enim est aliquando misericordia puniens, ita & crudelitas parcens.

(139) Imperator August. Iustin. in Authent. ut Iudic. sint quoquo suffrag. fiant. col. 2. tit. 2. novell. 8. Et
cum Filone de legat. ad Caium tom. 1. fol. 352.

146 Porque si en este frangente, que ha de dar foral principio à la vulneracion del inestimable Privilegio de la Manifestacion, no se refuta, se establecerà perpetuamente sin enmienda, con lamentable perjuizio de todo este Reyno; como en causa semejante dezia al Senado, y Pueblo Romano, el Principe de la Eloquencia: (140) *Huic si opem non tuleritis in periculo capitis. Mihi credite: Hoc in uno incommodo confirmatum, multorum infirmabit incolumitatem: Et si initio non erit refutatum; impunè ad omnium perniciem convalescet.*

(140)
In sua Orat. 7.

147 Y concluyendo la tibia Representacion de mi mal digerido Informe, devo dezir con Sidonio Apolinario: (141) *Sponsio mea impleta est, non quidem exactè, sed vel instantè.* Salva semper T. S. S. Suprema Gravissima Censura. Zaragoza, y Julio à 4. del año 1699.

(141)
Lib. 9. Epist. 16.

D. Marcelo de Aynsa y Cancèr, Assessor
Ordinario de los Ilustrissimos Señores
Diputados de el Reyno de Aragon.

